



---

Whittle, ST (2013) Teorizando el cambio. La historia y desarrollo de una Europa queer (Theorising Change: The history and development of Queer Europe). In: The Handbook of Human Rights. Santiago: The Centre for Human Rights, University of Chile.

---

**Downloaded from:** <https://e-space.mmu.ac.uk/621110/>

**Publisher:** Santiago: The Centre for Human Rights, University of Chile

Please cite the published version

<https://e-space.mmu.ac.uk>

# Teorizando el cambio. La historia y desarrollo de una Europa *queer*

## Theorising Change; the history and development of Queer Europe

### Stephen Whittle

Es OBE, PhD y Profesor de derecho a la igualdad en la Facultad de Derecho de Manchester Metropolitan University. También es un hombre trans, que ha sido activista por casi cuarenta años, desde su propia transición, a los 19, en 1975. Vive con su pareja de hace treinta y cuatro años, Sarah Rutherford, con quien se casó en el 2005, cuando obtuvieron el derecho legal para hacerlo. Tienen cuatro hijos, por inseminación de donante. Él y su familia fueron los demandantes ante el Tribunal Europeo de Derechos Humanos en el caso *X,Y& Z v. Reino Unido* (1996). En 1989, fundó la red FTM Network para hombres transgénero (mujer a hombre). También ha sido Vice-Presidente de Press for Change ([www.pfc.org.uk](http://www.pfc.org.uk)) desde su formación en 1992 y en ese cargo ha sido representante con intereses en numerosas consultas gubernamentales, incluyendo la Ley de Reconocimiento de Género de 2004 y La Ley de Igualdad de 2010. Ha colaborado en varias ocasiones con el Consejo de Europa. Whittle ha recibido numerosos premios, incluyendo el “Liberty/Justice Human Rights Award” (2002). En el 2005 le fue otorgada la condecoración OBE<sup>1</sup> en la Lista de Honor de Año Nuevo de la Reina, por su trabajo en cuestiones de género. En el 2007, junto con Susan Stryker, su co-editora, obtuvo el Lambda Literary Award por su libro *A Transgender Studies Reader* (2006). En el 2012, recibió un Premio a la Trayectoria del Colegio de Abogados de Gays y Lesbianas. Ha escrito extensamente sobre derecho y teoría transgénero. Sus publicaciones han aparecido en *journals* académicos, sitios web, revistas e informes de derecho. Ha publicado los libros: *The Transgender Debate* (2001), *Respect and Equality: Transsexual and Transgender Rights* (2002) y (junto con Susan Stryker), *Transgender Studies Reader* (2006).

### Resumen

Este artículo considera cómo la influencia de la temprana iglesia cristiana en Europa llevó al marco legal en el cual las personas LGBT pudieran ser perseguidas. Luego, aborda la respuesta de las naciones europeas al genocidio nazi de la segunda guerra mundial, y cómo esto llevó el desarrollo de dos jurisdicciones paralelas en Europa, una económica y otra basada en los derechos humanos. El artículo después considera cómo las características de estas dos jurisdicciones han contribuido al desarrollo de un marco legal en el que los derechos de las personas LGBT pueden ser crecientemente reconocidos dentro del derecho, y se pregunta si esto lleva a un proceso normativo y ético legal en el que los derechos LGBT sean naturalmente reconocidos y otorgados.

**Palabras clave:** lesbiana, gay, transgénero, transexual, derecho, Europa, normativo, ético, derechos humanos.

### Summary

This article considers how the influence of the early Christian church in Europe led to the legal framework in which LGBT people could be persecuted. It then considers the response of European nations to the Nazi genocide of World War II, and how this led to the development of two parallel jurisdictions in Europe, one economic, one based in Human Rights. The article then considers how the features of these two jurisdictions have contributed to the development of a legal framework in which LGBT rights can now be increasingly recognised within the law, and asks whether this has led to a process of normative and ethical law in which LGBT rights are natural and given.

**Key Words:** Lesbian, gay, transgender, transsexual, law, Europe, normative, ethical, Human Rights.

<sup>1</sup> Oficial de Orden del Imperio Británico, condecoración otorgada por la Reina Isabel II y su marido el Príncipe Felipe, a los ciudadanos por “servicios excepcionales prestados al país”.

## 1. Europa: Estados de Derecho *queer*

Hace algún tiempo escribí un reporte acerca de los avances que el detestable pecado de la sodomía había logrado en estos países. Con esto quisiera informarles que ayer siete de esos desgraciados fueron, luego de la condena, ejecutados aquí públicamente; e incluso si el dinero pudiera haberles servido de algo, ninguno de ellos habría querido conmutar el castigo. Pero para el honor inmortal de nuestras cortes de justicia no existe ningún respeto hacia las personas en casos como estos. Estas siete personas fueron primero ahorcadas, luego dos de ellas fueron quemadas y las otras cinco fueron llevadas a Scheveling y lanzadas al mar; nadie creyó que sus cenizas fueran dignas de ser mezcladas con las de una persona que pueda llamarse a sí misma cristiana, ni siquiera los hombres morales.

Pero, si consideramos el número de personas que ya está en prisión por este crimen, y cuántos cómplices han sido descubiertos, esta ejecución puede ser vista tan solo como el prólogo de la tragedia por venir [...]<sup>2</sup>.

Tal como se sugiere en este periódico escocés, la ejecución judicial de sodomitas en el actual territorio de los Países Bajos es apenas el “prólogo de la tragedia”. La tragedia iba a desarrollarse durante el año siguiente, y más de doscientos hombres morirían en una demostración generalizada de entusiasmo por el homicidio. Caricaturas y grabados holandeses de 1730<sup>3</sup> muestran que, tal como se informa en el periódico, algunos de estos hombres condenados fueron ahorcados y otros fueron lanzados a una pira funeraria<sup>4</sup>. Algunos eran brevemente quemados en las piras, antes de ser estrangulados y luego quemados del todo<sup>5</sup>. Tal como indica el registro, la mayoría fue conducida al mar o al río Amstel por sus vecinos, quienes usaron largos y pesados bicheros para sujetar a sus víctimas bajo el agua hasta que se ahogaban<sup>6</sup>. Los acontecimientos referidos (en los Países Bajos) fueron precedidos en 1726 por una purga de hombres homosexuales en Francia, lo que se tradujo en condenas de prisión para más de doscientos hombres. Los juicios fueron ampliamente publicitados en muchos países europeos; en un período de dos años, pueden hallarse más de dos mil reportajes periodísticos acerca de los juicios holandeses en la prensa británica<sup>7</sup>.

La Londres de 1720 había presenciado una campaña organizada por un grupo de defensores de la moral auto designados, conocidos como la “Sociedad para la Reforma de los Modales”. La campaña se tradujo en una serie de redadas llevadas a cabo en más de veinte bares, en donde se reunían hombres a los cuales hoy nos referiríamos como homosexuales. Se realizaron más de 1.363 acusaciones a los hombres hallados en estas

<sup>2</sup> ANÓNIMO. “Letter Verbatim: Evening Posts June 9”. En: *Caledonian Mercury*, 15 de junio de 1730, p. 8466[4]. [en línea] <<http://search.proquest.com/docview/5280087/fulltext/1?accountid=12507>> [consulta: 1 abril 2013].

<sup>3</sup> DESCONOCIDO. *Il Massacro dei Sodomiti. La rapida punizione descritta come monito ai peccatori senza odio e dannabili*. Amsterdam, 1731. [en línea] <[http://upload.wikimedia.org/wikipedia/commons/6/66/Timely\\_punishment.jpg](http://upload.wikimedia.org/wikipedia/commons/6/66/Timely_punishment.jpg)> [consulta: 1 abril 2013].

<sup>4</sup> ALDRICH, Robert y SCHWARZ, Benjamin. *Gleich und anders: Eine globale Geschichte der Homosexualität*. Hamburg: Murmann Verlag, 2007.

<sup>5</sup> NORTON, Rictor (Ed.). “Newspaper Reports, The Dutch Purge of Homosexuals, 1730”. En: *Homosexuality in Eighteenth-Century England: A Sourcebook*. Updated 17 November 2011 [en línea] <<http://www.rictornorton.co.uk/eighteen/1730news.htm>> [consulta: 1 abril 2013].

<sup>6</sup> DAVENPORT-HINES, Richard. *Sex, Death and Punishment*. London: HarperCollins, 1990.

<sup>7</sup> DAVENPORT-HINES, Richard. *Sex, Death and Punishment*, op. cit., p 72.

“casas marica” [“mollyhouses”] entre 1726 y 1727<sup>8</sup>. Los juicios se convirtieron en un escándalo nacional. La muerte de los doscientos hombres en los Países Bajos no fue el comienzo ni el fin, sino simplemente otra mancha oscura en la sangrienta historia de la Europa gay.

El contraste con las leyes liberales que existen hoy en los Países Bajos no podría ser mayor. Durante los trescientos años transcurridos hasta la fecha, se produjeron cambios de actitud tan extendidos y significativos en Europa, que incluso los políticos más duros de la extrema derecha, aquellos que más tajantemente se oponen a los derechos vinculados a la orientación sexual o identidad de género, no conciben la posibilidad de volver a criminalizar a los miembros de esta comunidad.

Sin embargo, en la mayoría de los casos, los logros fueron resultado de una batalla larga y solitaria, a menudo peleada por individuos sin el apoyo de sus pares, quienes se ocultaban por temor a la ley o al estigma social. En el debate por los derechos LGBT en Europa, debemos preguntarnos:

- ¿Qué llevó al marco legal en el que las personas LGBT pudieran ser perseguidas durante la Edad Media tardía en Europa?
- Cómo la respuesta de los países europeos, luego del genocidio de los nazis de la segunda guerra mundial, ha llevado al desarrollo de dos jurisdicciones paralelas en Europa:
  - Los países de la Unión Europea, el Parlamento y la Comisión Europea, y el Tribunal de Justicia de la Unión Europea.
  - Los países del Consejo de Europa y del Tribunal Europeo de Derechos Humanos.
- ¿Qué características de estas dos jurisdicciones han contribuido al desarrollo de un marco legal en el que los derechos de las personas LGBT pueden ser crecientemente reconocidos por el derecho? y,
- Si esto ha llevado a un proceso normativo y ético legal en el que los derechos LGBT sean naturalmente reconocidos y otorgados.

### 1.1. Los pseudo Estados legales queer

En Europa, siempre han existido espacios de libertad, en los que las relaciones sexuales entre personas del mismo sexo han sido técnicamente legales –a veces por cortos, y otras, largos períodos de tiempo. También han existido lugares en los que el cambio político, especialmente cuando fue resultado de una revolución o toma de poder, se tradujo en cambios legislativos simplemente a través de un olvido “legal”, a medida que se iban redactando los nuevos códigos. Por ejemplo, en septiembre de 1791, la República Francesa posrevolucionaria eliminó del Código Penal cualquier referencia a los “crímenes contra el orden natural”, desregulando, en los hechos, las relaciones sexuales con consentimiento en el ámbito privado. Julian Jackson señala que probablemente esto fue simplemente una

consecuencia fortuita del proyecto más general en pos de secularizar el código legal eliminando delitos como la blasfemia, la herejía y el sacrilegio, los cuales eran vistos como reliquias de la superstición religiosa<sup>9</sup>.

<sup>8</sup>BELLAMY, Liz. “Daniel Defoe: Conjugal Lewdness.” Literary Encyclopedia. 22 March 2005. [en línea] <<http://www.litencyc.com/php/sworcs.php?rec=true&UID=5916>> [consulta: 3 enero 2013].

<sup>9</sup>JACKSON, Julian. *Living in Arcadia Homosexuality, Politics, and Morality in France from the Liberation to AIDS*. Chicago: University of Chicago Press, 2009, p. 20.

Como resultado de la decisión de Napoleón de convertirse en Emperador de Europa por medio de la conquista, la influencia del Código Napoleónico fue considerable, especialmente en aquellos países posteriormente ocupados por Francia.

Sin embargo, la eliminación de los aspectos religiosos del Estado, no necesariamente devino en tolerancia sexual y, tal como señalan los académicos Vernon Rosario<sup>10</sup> y Michael Sibalís, en aquellos lugares en los que el código era la ley, los agentes del Estado y la policía a menudo “ignoraban el hecho molesto de que la ley ya no penalizara los crímenes contra el orden natural”<sup>11</sup> y continuaron condenando a los hombres por crímenes en contra del orden público, libertinaje o pedofilia.

Si consideramos cuán moderno es el concepto de una habitación privada y personal, y cuán extraño habría resultado en la mayor parte de Europa antes de 1900, comprenderemos que, a menos que una persona fuera extremadamente adinerada, debía aceptar (o no le quedaba más remedio que hacerlo) compartir no sólo su dormitorio, sino su cama con compañeros de trabajo e incluso extraños<sup>12</sup>. Sin embargo, si los hombres eran capaces de probar que su actividad sexual era estrictamente privada, entonces podían evitar ir a juicio en Francia. Pero, en general, hubo poco espacio para la privacidad hasta mediados del siglo XX. Es significativo, no obstante, que Francia, al igual que Italia más adelante, proporcionara una suerte de espacio en el que ser homosexual al menos era posible, a diferencia de gran parte del resto de Europa. No fue sino hasta después de la invasión nazi que el gobierno de Vichy, en 1942, subió la edad consentimiento para el sexo homosexual de 13 a 21, criminalizando de este modo a los jóvenes homosexuales y sus parejas.

Polonia, por su parte, pese a ser un país con un fuerte código moral, no se interesó en criminalizar la actividad homosexual. Situada en la planicie central de Europa occidental, agredida por todos sus flancos y repetidamente conquistada en el siglo XIX, Polonia en distintos momentos heredó legislación de Rusia, Alemania y Austria –países que criminalizaban la actividad sexual entre personas del mismo sexo. A pesar de ello, las leyes nunca fueron aplicadas por los tribunales locales, tal vez porque nadie sabía hasta cuándo, en la práctica, una ley iba seguir en vigor. De esta manera, la actividad sexual entre personas del mismo sexo se toleró siempre y cuando fuese discreta<sup>13</sup>.

## 2. Homofobia europea: un breve recorrido

### 2.1. El canon cristiano del control y la regulación queer

La violencia contra lesbianas, hombres gay y personas trans no es nueva. Ya sea que se trate de violencia física, emocional, judicial o médica, históricamente nunca constituyó únicamente violencia en el plano personal, sino que a menudo se vio avalada por los gobiernos europeos. Algunos argumentan que todavía lo

<sup>10</sup>ROSARIO, Vernon A. *The Erotic Imagination: French Histories of Perversity*. Oxford: Oxford University Press, 1997, pp. 72-73.

<sup>11</sup>SIBALIS, Michael David. “The Regulation of Male Homosexuality in Revolutionary and Napoleonic France, 1789-1815”. En: MERRICK, Jeffrey y RAGAN, Bryant T. (Eds.) *Homosexuality in Modern France*. USA: Oxford University Press, 1996, p. 80.

<sup>12</sup>WORLSEY, Lucy. “History of the Home”. *BBC History: British History*. 11 April 2011. [en línea] <[http://www.bbc.co.uk/history/british/middle\\_ages/history\\_of\\_home.shtml](http://www.bbc.co.uk/history/british/middle_ages/history_of_home.shtml)> [consulta: 16 noviembre 2012].

<sup>13</sup>PAŁUCKI, Łukasz. “A Postcard from Gay Poland”. *UK Gay News: Poland*. 17 July 2010 [en línea] <<http://www.ukgaynews.org.uk/Archive/10/Jul/1607.htm>> [consulta: 31 noviembre 2012].

es<sup>14</sup>. Para los jóvenes, esto es tan incomprensible dentro de la nueva Europa, diversa y posmoderna, que simplemente no pueden imaginar lo que significó ser gay, lesbiana o trans apenas cincuenta años atrás.

Para comprender las batallas actuales por los derechos LGBT, resulta imprescindible conocer las fuentes de la jurisprudencia del sistema romano y británico modernos. Puntualmente, es preciso conocer el papel que la religión, en particular los albores de la cristiandad, tuvo en el desarrollo del *corpus* homofóbico y transfóbico de las leyes y el derecho europeos.

### 2.1.1. El oscurantismo

Luego del ocaso del Imperio Romano y el ingreso de Europa en “el oscurantismo”, los antiguos grandes bloques jurisdiccionales del imperio se transformaron en áreas tribales en las que la cohesión se mantenía a través de la violencia, cortes locales “populares” o gracias a una serie de normas surgidas de las iglesias del primer cristianismo. En el 331 DC, en la región comparativamente civilizada que hoy ocupa Turquía, el Emperador Constantino I encargó una biblia para la Iglesia Coptica de Constantinopla<sup>15</sup>. En el 382 DC, cuando el caos reinaba en occidente, el Papa Dámaso I encargó y aprobó una serie de textos religiosos para el Concilio de Roma, en un intento por crear una iglesia unificada y manejable dentro de Europa occidental<sup>16</sup>. Ambos grupos de textos reunidos se convertirían en biblias, la biblia ortodoxa oriental y la biblia vulgata (es decir, en latín vulgar o popular) de occidente. Ambas constituyen la base para las traducciones que se usan hoy en día. Y ambas proporcionarían armas para aquellos que quisieran utilizar las normas de la iglesia con el fin de invadir las vidas de las personas que amenazaran el poder de la iglesia de una u otra manera.

Las dos biblias incluyen los códigos de Santidad que conforman los libros de la ley hebrea en el Antiguo Testamento. De manera significativa, el Levítico iba a ser interpretado como una prohibición de lo que hoy día se conoce como sexo homosexual<sup>17</sup>. De manera similar, las Epístolas Paulinas en el Nuevo Testamento, dieron lugar a una interpretación similar, a pesar del silencio de Jesús sobre el tema<sup>18</sup>. Finalmente, de acuerdo con el académico John Boswell, aquello que podría leerse como tan solo rudeza por parte de los hombres de Sodoma y Gomorra hacia los dos ángeles enviados a las ciudades, y que según los estudiosos hebreos no era más que falta de caridad, fue interpretado por los estudiosos cristianos de tal manera que las ciudades se convertirían en sinónimo del delito de sodomía (coito entre dos hombres), en gran medida a causa de la dificultad que supuso la traducción del hebreo al latín y a una serie de lenguas europeas modernas<sup>19</sup>.

Hacia el siglo XII, la iglesia católica apostólica romana se había afianzado en Europa occidental, y lo mismo había ocurrido con la Iglesia ortodoxa griega en oriente. La progresiva codificación de las leyes canónicas, y posteriormente de las seculares, por parte de estudiosos europeos tales como Graciano, significó que,

<sup>14</sup>International Network for Trans Depathologization. *Manifesto*. 2012. [en línea] <<http://www.stp2012.info/old/en/manifesto>> [consulta: 3 noviembre 2012].

<sup>15</sup>DUGGAN, David L. *Constantine's Bible: Politics and the Making of the New Testament*. Minneapolis: Fortress Press, 2006.

<sup>16</sup>ANGUS, Samuel. “The International Standard Bible Encyclopedia (1915): The Vulgate”. *Bible Research*. February 2001 [en línea] <<http://www.bible-researcher.com/vulgate1.html>>[consulta: 9 abril 2013].

<sup>17</sup>Capítulos 18:22 y 20:113 del Levítico, parte del Antiguo Testamento y/o del *Tanaj*.

<sup>18</sup>La Santa Biblia. Romanos 1:26 y 27, 1 Corintios 6:9-11, y 1 Timoteo 1:8–11.

<sup>19</sup>BOSWELL, John. *Christianity, Social Tolerance, and Homosexuality*. Chicago: University of Chicago Press, 1980.p 93.

aunque los actos sexuales entre personas del mismo sexo seguían siendo un delito fundamentalmente eclesiástico, su efecto se secularizaría y sentiría en gran parte de la región<sup>20</sup>.

Sin embargo, tal como señalan Goodich<sup>21</sup> y Bray<sup>22</sup>, dado que se trataba de actos llevados a cabo en el espacio privado, sólo en contadas ocasiones se recurrió al derecho eclesiástico para controlar la actividad entre personas del mismo sexo, y sólo cuando se percibía una amenaza a la paz y la estabilidad de una comunidad. El Estado y la iglesia estaban mucho más preocupados por castigar el adulterio y los hijos ilegítimos.

Sin embargo, hacia fines del siglo XIII, tanto la sodomía como el tribadismo<sup>23</sup> se habían convertido en crímenes susceptibles de ser castigados utilizando torturas, castración o muerte, y la presencia de la itinerante Inquisición Católica se convertiría en un rasgo habitual de muchos pequeños pueblos rurales<sup>24</sup>. La Inquisición condenaría por herejía a cualquiera que fuera descubierto llevando a cabo un acto sexual que no fuera realizado con la intención exclusiva de procrear.

## 2.2. Italia: el Estado de Derecho homofóbico de la Iglesia Católica Apostólica Romana

El verdadero impacto de la iglesia puede verse en el caso de Italia. Luego de la caída del Imperio Romano, el país se fragmentó en numerosas ciudades-estados y permaneció así durante una gran parte de los siguientes mil trescientos años. Si bien muchas de estas ciudades eran Estados independientes, y una gran parte del fantástico arte eclesiástico fue producido por conocidos sodomitas (Miguel Ángel, Leonardo, Cellini y Caravaggio) tenían a la iglesia Católica Romana en su centro. De modo que los homosexuales no lograron escapar a la persecución y a la Inquisición italiana. Durante el Renacimiento italiano, la vida se llenó de peligros para aquellos que participaban de actividades sexuales entre personas del mismo sexo. Desde la época del Concilio de Roma en el 382 DC hasta la última ejecución conocida en 1782, se realizaron purgas periódicas. Stefano Bologni ha documentado cientos de estas ejecuciones<sup>25</sup>; Luca Prono señala que “los registros contienen miles de acusaciones de sodomía en Florencia y Venecia en los siglos XV y XVI”<sup>26</sup>. Y las cifras eran lo suficientemente altas como para que la sodomía fuera descripta en Europa como “el vicio italiano”.

Después de una larga guerra interna, la unificación de Italia por fin fue alcanzada y en 1861, con el Rey Víctor Manuel II a la cabeza, se formó el Reino de Italia. A pesar de tratarse de una monarquía, los miembros del Parlamento se encontraban muy influenciados por el Código Napoleónico y en 1887 Italia adoptó un nuevo código legal, el Código Zanardelli<sup>27</sup>. Al igual que el código francés, éste omitía toda referencia a la criminalización de las personas homosexuales dentro del nuevo territorio unificado, pero la estigmatización y

<sup>20</sup> VAN HOVE, Alphonse. "Johannes Gratian". *The Catholic Encyclopedia*, Vol. 6. New York: Robert Appleton Company, 1909 [en línea] <<http://www.newadvent.org/cathen/06730a.htm>> [21marzo 2013].

<sup>21</sup> GOODICH, Micheal. *The Unmentionable Vice*. New York: Dorset Press, 1979.

<sup>22</sup> BRAY, Alan. *Homosexuality In Renaissance England*. London: Gay Men's Press, 1982.

<sup>23</sup> Tribadismo, del verbo griego τρίβω (tríbō) que significa ‘frotar’. Se refiere al sexo no-penetrativo entre mujeres, en el que una mujer frota sus genitales sobre el cuerpo de la otra.

<sup>24</sup> JENKINS, Philip. *The New Anti-Catholicism: The Last Acceptable Prejudice*. New York: Oxford University Press, 2003, p.186.

<sup>25</sup> BOLOGNINI, Stefano. *Capital punishment for sodomy in Italy*. Sin fecha. [en línea] <[http://www.wikipink.org/index.php?title=Condanne\\_capitali\\_per\\_sodomia\\_in\\_Italia](http://www.wikipink.org/index.php?title=Condanne_capitali_per_sodomia_in_Italia)> [consulta: 12 febrero 2013].

<sup>26</sup> PRONO, Luca. *An Encyclopedia of Gay, Lesbian, Bisexual, Transgender and Queer Culture*. Italy: GLBTQ, 2011 [en línea] <<http://www.glbtq.com/social-sciences/italy,5.html>> [consulta: 28 enero 2013].

<sup>27</sup> Redactado por Giuseppe Zanardelli.



el código civil todavía podían ser usados para castigar a aquellos que fueran hallados “in flagrante”<sup>28</sup>. En 1890, el Reino de Italia por fin descriminalizó formalmente la homosexualidad, convirtiendo a Italia en un refugio para los hombres homosexuales y las mujeres lesbianas del resto de Europa. Incluso los norteamericanos viajaban a Italia, buscando un respiro de las normas puritanas del Nuevo Mundo. Como señala Prono, se trataba de un “lugar en el que los habitantes eran apasionados y sexualmente desinhibidos”<sup>29</sup>. Una vez más, el vicio italiano florecía.

En 1930, el nuevo gobierno fascista de Mussolini instituyó el Código Rocco<sup>30</sup>; si bien este código no hacía de la homosexualidad un crimen, permitía que el comportamiento público homosexual fuera sancionado a través de procedimientos administrativos, como advertencias públicas, multas e incluso cárcel si se consideraba que el comportamiento había sido extremo<sup>31</sup>. Al igual que bajo la Alemania nazi durante la Segunda Guerra Mundial, los homosexuales bajo el régimen fascista italiano serían confinados a campos de trabajo forzado, donde muchos morirían<sup>32</sup>.

El Código Rocco perduró después de la guerra. El Reino se convirtió en una República en 1946, lo cual se tradujo en varios años de parlamento sin mayoría. Finalmente, en 1948, los demócrata cristianos de centro-derecha (DCs) tomaron el poder, conservándolo hasta comienzos de los años noventa. Los demócrata cristianos accedieron al poder gracias a la Iglesia Católica, lo cual se volvió cada vez más problemático dado que rechazaban el pensamiento social cristiano, pero necesitaban de la iglesia debido a su base electoral. En los años sesenta, llegaron a considerar la introducción de nuevas leyes que criminalizaran los actos homosexuales y que prohibieran todo discurso público relativo a la homosexualidad. La propuesta, no obstante, nunca llegó al Parlamento, ni se convirtió en ley. A pesar de ello, la discriminación y otros lugares seguiría siendo un gran problema dentro de un estado tan comprometido con la Iglesia<sup>33</sup>. Los demócrata cristianos permitieron que Italia fuera uno de los miembros fundantes de la Unión Europea, pero posteriormente no les fue fácil seguir el camino cada vez más liberal y secular de ésta.

No obstante, incluso en países tales como Suecia, Alemania, Dinamarca o los Países Bajos, los cuales eligieron las alternativas protestantes, sea de Lutero, Calvino o más tarde Wesley, la influencia de la iglesia sigue siendo poderosa y persiste en Europa un pseudo-cristianismo, en el que gobiernos y políticos, especialmente aquellos en cargos más altos, fingen ser profundamente cristianos de modo garantizar el voto cristiano.

### 2.3. El género en las formas de vida queer desde la Europa Moderna temprana a la tardía

En los inicios de la historia europea, no existían leyes seculares en Europa que impidieran a los individuos vestirse o vivir bajo un rol de género distinto al que les fuera asignado al nacer. Sin embargo, la biblia vulgata contenía el Deuteronomio donde, en el Capítulo 22:5, parece haber una prohibición a vestirse con la ropa del

<sup>28</sup> PRONO, Luca. *An Encyclopedia of Gay*, op. cit.

<sup>29</sup> ídem.

<sup>30</sup> MUSIO, Sarah. “La vicenda del Codice Rocco nell' Italiare pubblicana.” En: *L'altrodritto: La legislazione penale e la sua applicazione*. Centro di documentazione su carcere, de vianza e marginalità, sin fecha.

<sup>31</sup> PRONO, Luca. *An Encyclopedia of Gay*, op. cit.

<sup>32</sup> BENADUSI, Lorenzo. *The Enemy of the New Man: Homosexuality in Fascist Italy*. Madison: The University of Wisconsin Press, 2012.

<sup>33</sup> GINSBORG, Paul. *A history of contemporary Italy*. New York: Palgrave Macmillan, 2003.



sexo opuesto. De este modo, el derecho canónico sería usado para condenar a los travestis. Por ejemplo, James Saslow descubrió que una mujer fue condenada y

quemada en Fontaines, Francia, (en) aproximadamente 1535, cuando las autoridades descubrieron que se había hecho pasar por un hombre con el fin de casarse con otra mujer e 'impostar' el puesto del marido<sup>34</sup>

El caso más destacado, y a menudo mal entendido, es el caso inglés/francés de Juana de Arco. El terrible castigo de morir en la hoguera le fue aplicado a Juana de Arco no por los varios actos y creencias herejes de los que se la acusaba, incluyendo el hecho de que las voces que oía provenían de los demonios y no de Dios. Dos de los doce cargos se vinculaban al hecho de que usaba vestimenta masculina<sup>35</sup>. Después de casi un año de inquisición, ella/él se arrepintió, y bajo promesa de vestir ropa femenina, fue condenada a prisión perpetua. No obstante, dos días después de ser encarcelada/o, Juana de Arco volvió a usar ropa de hombre. Argumentando que no se había dado cuenta de su promesa de no volver a usar ropa de hombre, él/ella dijo que "era más decente y conveniente que ella usara la vestimenta de un soldado, dado que se encontraba entre hombres" y que, por lo tanto, seguiría haciéndolo<sup>36</sup>. Fue este acto de resistencia el que condujo a su ejecución, con la total complicidad de los franceses e ingleses.

Han sido registrados casos similares en Europa de personas "nacidas en cuerpo de mujer" que fueron legalmente ejecutadas por su intento de cambiar lo que se consideraba el orden del mundo haciéndose pasar, "fraudulentamente", por hombres. En Suecia, hubo varios casos en los que mujeres travestidas fueron ejecutadas, entre otras/otros, Ulrika Eleonora Stålhammar (1688-1733)<sup>37</sup> y Lisbetha Olsdotter. Olsdotter dejó a su marido y dos hijos, se vistió de hombre, y encontró empleo como sirviente, peón de campo y finalmente como soldado, bajo el nombre de Mats Ersson. Como Mats, se casó, "siguiendo todas las ceremonias tradicionales de la iglesia", con una criada llamada Kjerstin Ersdotter. Cuando Kjerstin descubrió su sexo biológico, denunció a Mats, quien fue acusado/a de

abandonar maliciosamente a su esposo y dos hijos; llevar vestimenta masculina y hacerse pasar por hombre, lo cual era una abominación y una gran ofensa a Dios; bigamia, por casarse dos veces y engañar a otra mujer; burlarse públicamente del orden sagrado de Dios y las ceremonias propias de la comunidad y la Patria al casarse con otra mujer en la iglesia de Dios; robo, por aceptar pago como soldado y gastarlo; y fraude, por ejercer una profesión que no era capaz de realizar, es decir, la de soldado<sup>38</sup>.

<sup>34</sup>SASLOW, James S. "Homosexuality in the renaissance: behavior, identity and artistic expression." En: DUBERMAN, Martin B., VICINUS, Martha y CHAUNCEY, George Jnr. (eds.) *Hidden From History*. London: Penguin, 1989, pp. 90-105.

<sup>35</sup>Autordesconocido. "Trial of Joan of Arc: Being the verbatim report of the proceedings from the Orleans Manuscript." Translated by W.S. Scott, 1956. Ver, The Trial For Relapse 28 May [en línea] <<http://smu.edu/ijas/1431trial.html>> [19 mayo 2009].

<sup>36</sup>BULLOUGH, Vern. "Transvestites In The Middle Ages." *American Journal of Sociology* No.79.6, 1974, pp. 1381-1394.

<sup>37</sup>BORGSTRÖM, Eva (ed.). *Makalösakvinnor: könsöverskridare imytochverklighe*. Stockholm: Alfabeta/Anamma, 2002.

<sup>38</sup>Sitio web Bad News About Christianity. Homosexuality and Christianity, 2010.[en línea] <[http://www.badnewsaboutchristianity.com/gff\\_homosexuality.htm](http://www.badnewsaboutchristianity.com/gff_homosexuality.htm)> [consulta: 12 diciembre 2012].

Mats fue sentenciada a muerte y decapitada en el Hötorget de Estocolmo en 1679<sup>39</sup>. Es posible ver casos similares de mujeres travestidas en las hojas informativas y canciones populares del período de la Restauración. Dekker y Van de Pol encontraron evidencia de al menos 119 “mujeres viviendo como hombres” entre 1550 y 1839 en los Países Bajos, la mayor parte entre el siglo XVII y el XVIII<sup>40</sup>. Sabemos de ella/os dado que fueron condenado/as por herejía.

No es hasta fines de la temprana edad moderna, que empiezan a aparecer evidencia sustancial de hombres que viven como mujeres. El sentido común indica que era, y sigue siendo, mucho más difícil hacerse pasar por mujer para una persona con cuerpo de hombre que viceversa. Incluso con los beneficios de la terapia hormonal y la cirugía, muchas mujeres trans siguen encontrando dificultades para lograr una forma física en la que sean percibidas como mujeres en todo momento. Es mucho más fácil que alguien nacido con cuerpo de mujer parezca hombre, tal vez algo afeminado o suave, incluso sin el beneficio del tratamiento. En consecuencia, existen muchos menos casos de hombres travestidos, que mujeres.

Sin embargo, hacia finales del siglo XVII se publicó el relato autobiográfico del Abad François-Timoléon de Choisy (1644-1724) y su deseo de toda la vida de vivir y ser tratado como mujer<sup>41</sup>. Existen también los relatos de Lars Larsson Molin (1785-1845), un sueco/a cuya biografía fue publicada en el 2006<sup>42</sup>, y el Chevalier D'Eon de Beaumont's (1728-1810) cuya vida como mujer ha sido estudiada en muchas ocasiones<sup>43</sup>. El nombre del Chevalier fue luego usado por el sexólogo inglés Havelock Ellis en el siglo XX<sup>44</sup> para acuñar el término “eonismo”, que significa “travestismo” (*cross-dressing*), en contraste con el término más generalmente usado, “trasvestismo” (*transvestism*), definido por el médico alemán Max Hirschfeld<sup>45</sup>.

## 2.4. Formas de vida queer entre personas del mismo sexo desde la Europa Moderna temprana a la tardía

Para comienzos del siglo XVIII, con la Restauración en Inglaterra y la Revolución en Francia, se abrió un nuevo espacio social en el que las ideas que cuestionaban el derecho canónico, pudieron ser exploradas. El republicanismo de las revoluciones francesas y americanas trajo consigo un escepticismo religioso. Si uno podía cuestionar el derecho divino de los reyes para gobernar, también podía cuestionarse si el Dios que les había otorgado ese derecho existía. Si Dios no existía, ¿acaso entonces no era también posible que las normas y regímenes de la iglesia en lo relativo a la actividad sexual fueran irrelevantes y simplemente parte de un mito de mecenazgo y poder? El libertinaje, originalmente usado para referirse a un “comportamiento licencioso frecuente” (1611), para 1641 pasó a significar “librepensamiento en cuestiones religiosas”<sup>46</sup>. Aquellos que abandonaban las exigencias del derecho canónico también podían liberarse de la moral que

<sup>39</sup> BRODELL, Ria. *RiaBrodeLL Current Work: Butch Heroes*, 2013. [en línea] <[http://www.riabrodeLL.com/\\_/Current\\_Work/Entries/2013/1/2\\_Lisbetha\\_Olsdotter\\_aka\\_Mats\\_Ersson.html](http://www.riabrodeLL.com/_/Current_Work/Entries/2013/1/2_Lisbetha_Olsdotter_aka_Mats_Ersson.html)> [consulta: 16 abril 2013].

<sup>40</sup> DEKKER, Rudolf M. y VAN DE POL, Lotte C. *The Tradition of Female Transvestism in Early Modern Europe*. London: Macmillan, 1989.

<sup>41</sup> Anónimo. *Histoire de madame la comtesse de Barres*. Antwerp, 1735.

<sup>42</sup> MAJAS, Lasse. *Lasse-Majasbesynnerligaöden*. Lund: Bakhåll, 2006.

<sup>43</sup> DECKER, Michel. *Madame Le Chevalier d'Éon*. Paris: Perrin, 1987.

<sup>44</sup> ELLIS, Havelock. *Studies In The Psychology Of Sex*. Vol. 7. Philadelphia: F.A. Davis and Co., 1928.

<sup>45</sup> HIRSCHFELD, Magnus. *Sexual Anomalies*. London: Emerson, 1948.

<sup>46</sup> Oxford English Dictionary [en línea] <<http://www.oed.com/>> [consulta: 17 abril 2013].

aquél traía aparejada, incluyendo sus rígidas normas sexuales. El historiador Randolph Trumbach, quien fuera uno de los primeros investigadores en encontrar evidencia de una fuerte subcultura homosexual en la Londres del siglo XVIII, escribió sobre el libertinaje:

El comportamiento del círculo relativamente pequeño de aristócratas libertinos en 1660 y 1670 [...] (en cuyo mundo) el amor por los muchachos ciertamente no excluía el amor por las mujeres pero el amor por los muchachos era visto como el acto más extremo de libertinaje sexual<sup>47</sup>.

La asimilación de algunas de las sanciones eclesiásticas en el derecho secular, en el momento en el que la Iglesia Católica fue disuelta en Inglaterra a mediados del siglo XVI, llevó a la creación del delito de coito anal (*buggery*)<sup>48</sup>, el cual podía implicar una condena a muerte. De varias maneras, esto marcó la entrega al Estado por parte de la iglesia medieval de sus poderes para controlar la moral individual.

Trumbach demuestra la existencia de un cambio histórico en la manera que se clasificaba socialmente a aquellos que participaban de la sodomía. Mientras que en 1660, un hombre dominante podía mejorar sumasculinidad tomando a un hombre más joven, del mismo modo en que tomaba a su esposa o a la prostituta local, quienes aceptaban su control pasivamente, para 1700, había surgido una idea de identidad personal según la cual una persona, ahora entendida como separada de Dios, podía obtener una autoconciencia, una individualidad, que afectaba su percepción sobre su sexualidad y su orientación sexual o de género. Trumbach muestra que esta época se corresponde con la primera aparición del homosexual moderno. Ya fuera activo o pasivo, viejo o joven, cualquier hombre que participara de actividades con personas del mismo sexo se convertiría en el otro, el inmoral, el sodomita afeminado.

La actividad sexual comenzó gradualmente a definir un tipo particular de persona. Asimismo, las personas comenzaron a definirse a sí mismas de distintas maneras y esta diferencia se construyó en torno a su sexualidad<sup>49</sup>. Esto tendría un gran efecto sobre el desarrollo posterior, en el siglo XIX, de la categoría psicosexual de homosexual o transgénero como criminal, enfermo mental, o ambos<sup>50</sup>.

### 3. ¿Una Europa *queer* para el mundo presente?

Por donde se la mire, “Europa” es una mezcla *queer*<sup>51</sup>.

La Europa de hoy es un territorio de contrastes. Hay más de 800 millones de ciudadanos en lo que se conoce como la más amplia alianza europea; aquellos estados que son miembros del Consejo de Europa son signatarios de la Convención Europea de Derechos Humanos<sup>52</sup>. La población de esta Europa más amplia

<sup>47</sup>TRUMBACH, Randolph. “The Birth of the Queen: Sodomy and the Emergence of Gender Equality in Modern Culture”. En: DUBERMAN, Martin B., VICINUS, Martha y CHAUNCEY, George Jr. (eds.) *Hidden From History*. London: Penguin, 1989, pp. 129-140.

<sup>48</sup>Buggery Act of 1533 (Elizabeth Ch 33).

<sup>49</sup>WEEKS, Jeffrey. *Sex, Politics and Society: The Regulation of Sexuality Since 1800*. London: Longman Group Ltd., 1989, p. 34.

<sup>50</sup>WHITTLE, Stephen. *Respect and Equality: Transsexual and Transgender Rights*. London: Cavendish Publishing, 2002, p. 34.

<sup>51</sup>DOWNING, Lisa y GILLET, Robert (eds). *Queer in Europe*. Farnham: Ashgate, 2011.

<sup>52</sup>COUNCIL OF EUROPE. *Discrimination on grounds of sexual orientation and gender identity in Europe*. Strasbourg: Council of Europe Publishing, 2011.

ocupa una gran extensión de territorios y geografías. Esta Europa se extiende a lo largo de 11.000 kilómetros desde el puerto de Lisboa sobre la soleada costa atlántica de Portugal hasta el clima ártico de Providéniya, en el extremo noreste de Rusia, allí donde el Estrecho de Bering comunica con Alaska.

Lisboa y Providéniya evidencian los contrastes y desafíos que presenta la aplicación de los derechos humanos según la Convención. Lisboa es el onceavo centro urbano más poblado de la Unión Europea. Su gobierno abarca más de tres millones de residentes urbanos y semi-urbanos, eurófilos y contemporáneos; muchos de ellos habitan y son dueños de departamentos contruidos recientemente con las más modernas tecnologías. Políticamente activos, son republicanos modernos, empleados en una economía diversificada y cada vez más centrada en los servicios. Duramente afectado por la crisis financiera del 2008, la tasa de desempleo del país subió de 7,3% en junio de 2008, a 16,9% en enero de 2013<sup>53</sup>.

En contraste, el puerto ruso de Providéniya en la región de Chukotka, tiene una población principalmente compuesta por los aborígenes Yupik, pueblo que más habitualmente reside en la región central de Alaska. El empleo ha decaído tanto desde la desaparición de la industria petrolera en años recientes, que la población ha disminuido de más de 5.000 habitantes en el censo de 1989 a menos de 2.000 en el 2010<sup>54</sup>. La pequeña población de Providéniya habita en lúgubres edificios de departamentos contruidos en época del socialismo, los mismos que prevalecen en todas las ciudades de los países de la ex Unión Soviética. Asimismo, se esfuerza por sobrevivir con el escaso empleo existente en el rubro del transporte marítimo y en el puerto de la ciudad. Sería difícil encontrar en Europa un lugar menos moderno.

Fue desde Lisboa que en los siglos XVI y XVII muchos de los conquistadores zarparon, llevando consigo enfermedades mortales, esclavitud y misionarios católicos de moral heteronormativa. Fueron a conquistar y colonizar, y regresaron con las riquezas de los pueblos indígenas de África, las Antillas y Sudamérica. A pesar de ser un país fuertemente católico, el Portugal del siglo XXI, cuya capital es Lisboa, ha tenido igual edad de consentimiento para sexo heterosexual y entre personas del mismo sexo desde el 2001, derecho al matrimonio igualitario desde el 2010 y, desde el 2011, las personas trans pueden obtener reconocimiento legal en su rol de género escogido.

En contraste, a comienzos del siglo XX, la Rusia en la que Providéniya se encuentra situada, rechazó completamente la religión de la iglesia ortodoxa rusa al conformar la primera República Socialista Federativa Soviética en 1917. Al abandonar la religión, el sistema imperialista y feudal del derecho zarista, incluyendo la norma 995 que criminalizaba el comportamiento homosexual, el nuevo Partido Comunista Ruso les dio la bienvenida a los hombres y mujeres gay.

En el siglo XXI, luego de la caída del muro de Berlín, la unificación de Alemania y la disolución del bloque soviético, el gobierno de Rusia está una vez más profundamente vinculado a la iglesia, y aunque la homosexualidad sigue siendo legal<sup>55</sup>, el Estado no ha dudado en usar a la policía para disolver las marchas del Orgullo Gay, haciendo caso omiso de las recomendaciones del Tribunal Europeo de Derechos Humanos. Por otro lado, en Providéniya hay un museo con la historia y cultura de Chukotka. El antropólogo del siglo

<sup>53</sup>Ver, página web Trading Economics. Trading Economics: Portugal UnemploymentRate, 2013 [en línea] <<http://www.tradingeconomics.com/portugal/unemployment-rate>> [consulta: 15 febrero 2013].

<sup>54</sup>Ver, Wikipedia, Provideniya, 2012. Wikimedia Foundation Inc. [en línea] <<http://en.wikipedia.org/wiki/Provideniya>> [12 diciembre 2012].

<sup>55</sup> En 1933, bajo el gobierno de Stalin, se reincorporó el Artículo 121, criminalizando la homosexualidad masculina.

XIX, Waldemar Borgoras, vivió en la región de Chukotka entre 1890 y 1908, documentando las vidas de los indígenas Chukchis. Borgoras señala que los Chukchis tenían siete categorías de género además de las categorías binarias que tenemos de “mujer” y “hombre”. Cuenta además que no sólo un Chukchi podía elegir “cambiar de sexo”, tal como diríamos nosotros, también podía adoptar otros roles de género, lo cual no necesariamente suponía cambiar de un sexo a otro, sino de un género a otro. De este modo, una persona Chukchi que decidía no permanecer en su rol de género original, no necesariamente se convertía en un miembro del género opuesto, tal como se esperaría que sucediese de acuerdo con la epistemología dualista de género propia de las culturas occidentales<sup>56</sup>. El museo de Providéniya cuenta esta historia.

### 3.1. Una federación de Estados europeos no federal

Deseo hablarles hoy sobre la tragedia de Europa.

Este noble continente, que abarca las regiones más justas y cultivadas de la tierra [...] es la cuna de la fe y la ética cristianas. Es el origen de casi toda la cultura, el arte, la filosofía y la ciencia, tanto de los tiempos modernos como de los antiguos.

Si Europa por fin se uniera, compartiendo su herencia común, la felicidad, prosperidad y la gloria que disfrutarían sus trescientos o cuatrocientos millones de habitantes no tendría límites. Y sin embargo, es desde Europa de donde han surgido estas horribles disputas nacionalistas originadas por las naciones teutonas, y a las que hemos visto incluso en este siglo XX, y durante nuestra existencia, arruinar la paz y destruir las perspectivas de toda la humanidad<sup>57</sup>.

Después de la Segunda Guerra Mundial, y en referencia a la “tragedia de Europa”, el Primer Ministro Británico Winston Churchill hizo un llamado a la creación de los “Estados Unidos de Europa”<sup>58</sup>. El enorme impacto provocado por esta guerra moderna se extendió desde el interior de Rusia al desierto en el norte de África, desde el cielo, hasta las profundidades del Océano Atlántico, y causó enormes pérdidas en la infraestructura, así también como de vidas, en la mayoría de los Estados europeos. La necesidad de garantizar que los horrores del Holocausto, en el que al menos 15.000 homosexuales y personas trans murieron<sup>59</sup>, no se repitieran, fue vista por mucho como el mayor desafío político de la época.

El estudio de las campañas legales, activistas y de *lobby* por los derechos LGBT en Europa requiere una comprensión de la respuesta de Europa al llamado de Churchill; la división de la Europa de posguerra en dos jurisdicciones separadas.

Primero, el grupo mayor compuesto por los cuarenta y siete estados signatarios de la Convención Europea de Derechos Humanos (Convención Europea) y, en segundo lugar, el grupo más pequeño compuesto por los veintisiete miembros de la Unión Europea (UE). El modo en que estos dos grupos han abordado los derechos a través de sus roles legislativos y jurisprudenciales, ha contribuido significativamente al desarrollo de políticas, normas, directivas y jurisprudencia a favor de los grupos LGBT en una Europa del siglo XXI.

<sup>56</sup> WILLIAMS, Walter L. *The Spirit And The Flesh, Sexual Diversity In American Indian Culture*. Boston: Beacon Press, 1988. Ver, WaldemarBogoras.

<sup>57</sup> CHURCHILL, Winston. “Something to Astonish You.” *The Churchill Society*. 19 September 1946. [en línea] <<http://www.churchill-society-london.org.uk/astonish.html>>. [consulta: 10 enero 2013].

<sup>58</sup> Idem.

<sup>59</sup> PORTER, Jack N. *Sexual Politics in Nazi Germany: The Persecution of the Homosexuals during the Holocaust*. Newton, MA: The Spencer Press, 1998.

Sin embargo, a pesar de las negativas de la derecha euro-escéptica<sup>60</sup>, fortalecida por los daños provocados por la crisis financiera que afectó al mundo occidental<sup>61</sup>, la retórica reciente de la derecha ha sido favorable al aislacionismo. Académicos como Ian Manners sostienen que euro-escépticos como David Cameron, el Primer Ministro Británico, no han comprendido el sentido de Europa. En el 2002, Manners argumentó que Europa, y en particular la Unión Europea, tiene un rol clave como “potencia normativa”<sup>62</sup> y su sola existencia ha significado que la UE ha cambiado las normas existentes dentro de la política mundial, alejándose de intereses nacionalistas y aislacionistas, y cuestionando directamente las “expectativas estado-céntricas” que habían existido antes en la política mundial<sup>63</sup>.

Creo que podemos extender las teorías de Manners para incluir no solamente a la UE, sino también al más amplio grupo formado por los 47 estados signatarios de la Convención y que conforman el Consejo de Europa –en particular, la jurisprudencia del Tribunal Europeo de Derechos Humanos. Es precisamente a la luz de las propuestas de Manners que consideraré el desarrollo y el estado actual de dos jurisdicciones europeas: la Convención y la Unión, y cómo éstas responden actualmente a la cuestión de los derechos de las minorías.

### 3.2. El Consejo de Europa y la Convención Europea de Derechos Humanos

El Congreso de La Haya:

(9)CONSIDERA que tal Unión o Federación deberá permanecer abierta a todas las naciones de Europa que vivan bajo un régimen democrático, y que se comprometan a respetar una Carta de los Derechos del Hombre.

(10) RESUELVE encargar a una Comisión que emprenda inmediatamente la doble tarea de preparar esta Carta y de proponer una definición de los criterios a los cuales deben responder los regímenes políticos para merecer el nombre de democracias.

(11) PROCLAMA que en todo caso no pueden reivindicar esta cualidad, especialmente, los regímenes que de hecho o de derecho no garantizan las libertades de pensamiento, de reunión y de expresión, así como el libre ejercicio de una oposición política.

[...]

(13)PROCLAMA que, para defender los derechos de la persona humana y los principios de libertad, la Asamblea deberá proponer la creación de un Tribunal de Justicia capaz de aplicar las sanciones necesarias para hacer respetar la Carta y, para este efecto, todo ciudadano de los países asociados

<sup>60</sup>CAMERON, David. “EU Speech at Bloomberg.” *Number 10 Downing Street: The Official Site of the Prime Minister's Office*. 23 January 2013. [en línea] <<http://www.number10.gov.uk/news/eu-speech-at-bloomberg/>> [30 enero 2013].

<sup>61</sup>KOLYAKO, Nina. “Czech Republic is in no rush to implement euro”. *The Baltic Course*. 20 May 2010. [en línea] <[http://www.baltic-course.com/eng/baltic\\_states/?doc=27159](http://www.baltic-course.com/eng/baltic_states/?doc=27159)>. [consulta: 2 diciembre 2012].

<sup>62</sup>MANNERS, Ian. “Normative Power in Europe; A Contradiction in Terms?”. *Journal of Common Market Studies*, No. 40.2, 2002, pp. 235-258.

<sup>63</sup>MANNERS, Ian. “The Normative Ethics of the European Union”. *International Affairs* No. 84.1, 2008, pp. 45-60.



tendrá derecho a entablar ante el tribunal, en todo momento y en los plazos más rápidos, un recurso por violación de estos derechos tal y como sean fijados por la Carta [1948]<sup>64</sup>

La propia Convención Europea de Derechos Humanos fue redactada en respuesta al Congreso de La Haya de 1948, que llamó a la creación de “una Carta de derechos humanos” y que, a diferencia de la Declaración de Derechos Humanos de las Naciones Unidas, propició también la creación de un Tribunal para que toda persona pudiese hacer cumplir estos derechos<sup>65</sup>. El Juez y político británico David Patrick Maxwell Fyfe fue uno de los miembros del comité de redacción. Su papel ha sido a menudo criticado, ya que el producto de este comité habría sido una Convención que es considerada por algunos como culturalmente sesgada a favor de una concepción puramente occidental de los derechos<sup>66,67</sup>.

Desde 1950, cuarenta y siete Estados europeos se han incorporado al Consejo de Europa y han ratificado la Convención de Derechos Humanos<sup>68</sup>. Islandia también es un país signatario, al igual que numerosos pequeños protectorados ex coloniales, como es el caso de Guyana en la costa atlántica norte de Sudamérica, de una serie de islas del Caribe y del territorio británico de ultramar de las Islas Malvinas. Estos territorios también están sujetos a algunos aspectos de la Convención. Bielorrusia y Kazajistán actualmente buscan su incorporación, pero hasta el momento su ingreso ha sido rechazado debido a preocupaciones sobre su falta de democracia y violaciones de derechos humanos cometidas en sus territorios, particularmente respecto de personas LGBT y de otros grupos minoritarios.

La Convención se encuentra administrada por un órgano ejecutivo, el Consejo de Europa (CdE), cuya sede se encuentra en Estrasburgo. El órgano político y de supervisión es el Consejo de Ministros (CdM), constituido por Ministros pertenecientes a los gobiernos de todos los Estados parte. El Consejo de Ministros es el encargado de designar a los magistrados del Tribunal Europeo de Derechos Humanos (TEDH por sus siglas en inglés), organismo encargado de examinar los casos en que un Estado parte haya sido acusado de violar los derechos humanos o las libertades fundamentales de un individuo, tal como se encuentran definidos en los artículos de la Convención.

La Ciudad del Vaticano, pese a estar en el centro mismo de Roma, es un Estado independiente dentro de Europa. En tanto teocracia, incapaz de regirse por los derechos democráticos establecidos en el Pacto Internacional sobre Derechos Civiles y Políticos (1967), se encuentra excluida de adhesión al Consejo de Europa. Sin embargo, tanto el Vaticano como la Iglesia Católica Romana representada por éste, continúan siendo extremadamente influyentes y la experiencia personal demuestra que, a pesar de tener únicamente

<sup>64</sup>THE HAGUE CONGRESS. “The Hague Congress: Proceedings”. *The Council of Europe: Documents and Archives*. 7-11 May 1948. [en línea] <[http://www.coe.int/t/dgal/dit/ilcd/archives/selection/thehague/default\\_en.asp](http://www.coe.int/t/dgal/dit/ilcd/archives/selection/thehague/default_en.asp)> [consulta: 20 noviembre 2012].

<sup>65</sup>COUVREUR, Philippe. “Upholding the Rule of Law at the International Level: The Role of the International Court of Justice.” *UN Chronicle*. 31 December 2012. [en línea] <<http://www.un.org/wcm/content/site/chronicle/home/archive/issues2012/deliveringjustice/upholdingtheruleoflawattheinternationallevel>> [consulta: 09 marzo 2013].

<sup>66</sup>SWEENEY, James A. “Margins of Appreciation: Cultural Relativity and the European Court of Human Rights in the Post-Cold War Era”. *International and Comparative Law Quarterly*, No.54.02, 2005, pp. 459-474.

<sup>67</sup>IOVANE, Massimo. “The Universality of Human Rights and the International Protection of Cultural Diversity: Some Theoretical and Practical Considerations”. *Int’l J. on Minority & Group Rts.* No.14, 2007, pp. 231-261.

<sup>68</sup>No confundir con el Consejo Europeo o el Consejo de la Unión Europea (Consejo de Ministros), ambos órganos de la Unión Europea.



estatus de observador en el Consejo, el Vaticano, en la práctica y en particular cuando así lo decide, ha conseguido obtener un puesto en muchos de los comités de este organismo.

El TEDH funciona sobre la base de precedentes y actúa con cautela a la hora de aplicar aquello que ha sido denominado el “Margen de Apresiasi”. Este margen es un cálculo general de las diferencias entre las actitudes sociales y políticas de los diversos Estados signatarios. Siguiendo la discusión de Manners sobre la UE en tanto cuerpo normativo (ver más arriba), voy a argumentar que estos mismos principios pueden ser aplicados a gran parte de la labor del Consejo de Europa y del Tribunal Europeo de Derechos Humanos en los últimos 20 años. Las sentencias dictadas por el TEDH constituyen una poderosa evidencia de los constantes y crecientes avances hacia el desarrollo de políticas públicas mediante las cuales se reconocen los derechos de las personas LGBT. Asimismo, el ejecutivo, es decir, el Consejo de Europa, ha respondido de una manera que también ha generado cambios positivos.

### 3.3. La Unión Europea

El Congreso (de La Haya) [...]

(3) DECLARA que ha llegado la hora para las naciones de Europa transfieran algunos de sus derechos soberanos para resolverlos en adelante en común, con vistas a coordinar y a desarrollar sus recursos.

(4) CONSIDERA que toda Unión o Federación europea debe ser diseñada para proteger la seguridad de los pueblos que la constituyen, debe estar libre de control exterior y no debe ser dirigida en contra de ninguna otra nación. [1948]<sup>69</sup>

Fueron las pérdidas en infraestructura ocurridas como consecuencia de la guerra las que motivaron el llamado a crear una nueva autoridad que manejara colectivamente los principales recursos económicos de Europa. Esto no sólo haría a los Estados europeos más interdependientes y, por lo tanto, reduciría las probabilidades de una guerra, sino que también otorgaría ventajas económicas y estructurales en el evento de que cualquier parte de Europa fuese atacada por un Estado paria o rebelde.

La Unión Europea fue fundada entre 1951 y 1958 por solamente seis estados: Bélgica, Francia, Alemania Occidental, Italia, Luxemburgo y los Países Bajos, que se congregaron para compartir los recursos de carbón y acero. Gran Bretaña, Dinamarca e Irlanda se unieron en 1973 y, desde entonces, sus miembros han aumentado gradualmente hasta llegar a los actuales 27 estados signatarios, siendo Croacia el último país en firmar el tratado, en diciembre de 2011.

La UE ha sido denominada de diversas formas a lo largo de los últimos 60 años: Unión Europea Occidental, Comunidad Europea del Carbón y del Acero, Unión Europea, Comunidad Económica Europea, Comunidades Europeas, y actualmente, Unión Europea una vez más. La Unión posee varias instituciones clave, siendo las más relevantes para los derechos LGBT las siguientes:

- El Parlamento Europeo, con sede en Bruselas y Estrasburgo: corresponde a la legislatura de la UE, acordando los reglamentos y directivas de la Unión.
- El Tribunal de Justicia de la Unión Europea, con sede en Luxemburgo: ofrece interpretación judicial cada vez que el significado de un reglamento o directiva esté en cuestión.

<sup>69</sup>THE HAGUE CONGRESS. “The Hague Congress: Proceedings”, op. cit.

Ian Manners también se pregunta si acaso, por el hecho de ser una potencia normativa, la UE también actúa de un modo “éticamente correcto”, y cuáles serían las “formas bajo las cuales podemos evaluar las normativas éticas de la UE en el contexto de la política mundial”<sup>70</sup>. Voy a argumentar que, en los últimos años, la atención prestada a las reformas legislativas y de políticas públicas en beneficio de las personas LGBT y desarrolladas dentro de las instituciones de la Unión Europea -sobre todo en el Ejecutivo, la Comisión, el Parlamento y el Tribunal de Justicia de la UE - han demostrado hasta qué punto estos organismos actúan tanto normativa como éticamente.

El papel que actualmente han adoptado estas instituciones, oponiéndose a la discriminación arbitraria, promoviendo la igualdad entre los ciudadanos, exigiendo el reconocimiento de derechos y escuchando a los menos poderosos, ha sido tan importante que ha impactado ampliamente en el potencial de los derechos de las personas LGBT y de otras minorías en el escenario global. Existe un considerable conjunto de pruebas que demuestra que las instituciones de la UE se están comportando correctamente a nivel tanto normativo como ético y, aparentemente, la protección de los derechos de las minorías, incluidas las personas LGBT, se ha convertido en uno de los objetivos y principales funciones sociales de las instituciones de la Unión. Se trata de un programa que está generando gran impacto y creando cambios en otros lugares.

#### 4. Teorías sobre Europa y el cambio

Nacida de la exigencia de que nunca se repitiese el catastrófico genocidio del Holocausto, la Europa moderna tiene una voz que se toma su tiempo para asegurarse de hablar siempre con respeto, y ser siempre razonable y responsable. Sin embargo, podemos observar importantes diferencias entre este proyecto modernista responsable, como ha sido denominado por la más importante institución europea, y las evidentes falencias de ese mismo proyecto en las partes que componen Europa: los Estados nacionales. En efecto, esta es la diferencia entre la teoría y la práctica de Europa. En sus fundamentos teóricos se trata de una Europa nacida de una de las peores inhumanidades del hombre hacia los hombres y mujeres; y, en un plano personal, encontramos la relación del individuo con la religión formal, Católica o Protestante, y con sus valores morales. La práctica de estos valores demuestra un deseo de reproducir las prácticas de un grupo de antiguas potencias nacionalistas, colonialistas e imperialistas, en que la superioridad individual del “cristiano”, “blanco” y “europeo” era otorgada por Dios<sup>71</sup>.

Para la mayoría de los ciudadanos europeos, esta historia no es más que un telón de fondo en sus vidas. Sin embargo, aparece con crudeza en el centro del debate cuando se discute sobre el “otro” y su relación con la ciudadanía europea. Cualquiera que no viva el estilo de vida de los individuos saludables, adinerados, en buen estado físico, blancos, de clase media y heteronormativos, es a menudo presentado por la prensa como carente de un lugar en la vida europea, pese a que, como ha demostrado Kate Nash, esto ha mejorado considerablemente en los últimos años para las personas LGBT<sup>72</sup>. Las personas LGBT, sea por presentar una diferencia en la elección de sus parejas sexuales o en su identidad de género, se enfrentan a diario a lo que

<sup>70</sup>MANNERS, Ian. “The Normative Ethics of the European Union”, op. cit.

<sup>71</sup>MOOR, Louise y SIMPSON, AW Brian. “Ghosts of Colonialism in the European Convention on Human Rights”. *British Year Book of International Law*, 2005, pp. 121-193.

<sup>72</sup>NASH, Kae. “Human Rights Culture: Solidarity, Diversity and the Right to be Different”. *Citizenship Studies* No. 9.4, 2005, pp. 335-348.

significa concretamente la diferencia entre la teoría y la práctica de Europa. Algunas veces pareciera que Europa -sus políticas, su cultura, su gente e incluso el territorio en que viven- no es capaz de escapar a la dialéctica de su propio dualismo modernista, donde la otredad queer simplemente se une a una larga fila de otros ciudadanos europeos que siempre han quedado excluidos de los mejores beneficios del proyecto modernista o, como ha señalado Mojs:

Para que la Unión sea un poder normativo eficaz y legítimo debe ser coherente entre sus políticas internas y externas. Si la Unión quiere hablar con autoridad sobre cuestiones de derechos humanos vinculados a las personas LGBT, no sólo debe alcanzar un “consenso en su acervo ético” [...] sino que, además, la situación *de jure* debe verse reflejada en las experiencias de vida de las personas LGBT en la propia UE<sup>73</sup>.

#### 4.1. El desarrollo de una sensibilidad queer en Europa

Poco a poco, a partir de sus incipientes orígenes en la década de los cincuenta y por medio de las acciones de grupos tales como el Movimiento Homosexual a favor de la Reforma Legal<sup>74</sup>, el Grupo para la Investigación de Minorías<sup>75</sup> en Gran Bretaña (una organización de lesbianas) y Arcadie<sup>76</sup>, en Francia, un poderoso movimiento LGBT ha surgido en Europa. Al principio, sus luchas apuntaban a la eliminación de las sanciones penales respecto de comportamientos sexuales entre personas del mismo sexo. De hecho, en todo occidente y pese a la renuencia de los legisladores estatales, se ha conseguido en gran medida la derogación o modificación de las leyes relativas a la sodomía, coito anal (*buggery*) y otros tipos penales identificados con conductas homosexuales<sup>77</sup>. Se puede observar un consenso público general y cada vez mayor sobre que aquello que los individuos hagan en la intimidad de sus propios hogares es asunto suyo o, al menos, no es una materia digna de recibir una sanción penal.

En 1994, refiriéndose a las reformas legales en materia de no-discriminación para lesbianas y hombres gay en Europa, Kees Waaldijk afirmó que:

Pareciera haber una tendencia general hacia el progreso. En aquellos lugares donde hay reformas legislativas, estas son para mejor. Los países no se están moviendo al mismo tiempo y ciertamente tampoco al mismo ritmo, pero sí se están moviendo en una misma dirección: hacia adelante<sup>78</sup>.

El trabajo posterior de Waaldijk demuestra que se han producido otros cambios importantes desde 1994<sup>79</sup>, pero no hay duda de que el mapa de Europa se encuentra todavía enormemente dividido en muchos aspectos vinculados a los derechos de las personas LGBT<sup>80</sup>.

<sup>73</sup> MOJS, Martin. “Conflicted Normative Power Europe: The European Union and Sexual Minority Rights.” *Journal of Contemporary European Research*, No. 9.1, 2013, p.83.

<sup>74</sup> La Sociedad para la Reforma Legal Homosexual se transformó en la Campaña por la Igualdad Homosexual tras la implementación de la descriminalización de la edad de consentimiento para hombres gay en el Reino Unido, por medio de la *Offence Act* de 1967.

<sup>75</sup> Sobre MinoritiesResearchGroup ver, [en línea] <[http://en.wikipedia.org/wiki/Minorities\\_Research\\_Group#>](http://en.wikipedia.org/wiki/Minorities_Research_Group#>) [consulta: 16 abril 2013].

<sup>76</sup> JACKSON, Julian. *Living in Arcadia Homosexuality*...op. cit.

<sup>77</sup> WAALDIJK, Kees. “Standard Sequences in the Legal Recognition of Homosexuality —Europe's Past, Present and Future”. *Australasian Gay and Lesbian Law Journal*, 1994, pp. 50-68.

<sup>78</sup> Idem.

El mayor obstáculo para una verdadera Europa *queer* han sido las falencias, a nivel institucional y estructural, dentro de los propios Estados, principalmente debido a los intereses pseudo-cristianos de algunos países y, en particular, a causa del aumento en la participación del movimiento evangélico en la política interior. Esto ha provocado que algunos Estados abandonen la tarea de enfrentar estos temas y hacer así un cambio real. Son precisamente los Estados y no Europa, el verdadero problema cuando se trata de los derechos LGBT.

Además de hacer *lobby* a favor de las reformas legislativas, desde mediados de los años ochenta las organizaciones LBG más activas apoyaron la presentación de casos ante los Tribunales Europeos, siendo las organizaciones más notables el Grupo de Presión LBG de Gran Bretaña (UK LGB Pressure Group) y Stonewall, que presentaron casos sobre “edad de consentimiento”, “empleo”<sup>81</sup> y “privacidad de las personas gay entre los militares”<sup>82</sup>. Del mismo modo, los años noventa presenciaron el crecimiento de un nuevo movimiento “trans”, que buscaba obtener derechos para las personas transgénero, incluyendo derechos de no-discriminación e igualdad, acceso a reasignación médica de género para aquellos que así lo desearan y, en particular, otorgando un fuerte énfasis al derecho a la seguridad personal.

En el Reino Unido, Prensa para el Cambio (Pressfor Changeo PFC, por sus siglas en inglés)<sup>83</sup> es quizás el más exitoso de los grupo nacionales transgénero. Sus campañas, que utilizan como estrategia el *lobby* político, la educación social y la presentación de casos ante los tribunales, han conseguido con éxito:

- Protección en los lugares de trabajo en toda la Unión Europea, en 1995<sup>84</sup>.
- Reconocimiento de las familias LGBT como familias de facto en Europa<sup>85</sup>.
- Derecho a la atención de salud, en 1999<sup>86</sup>.
- Derecho al reconocimiento legal del rol de género de la preferencia de la persona, en los 47 Estados signatarios de la Convención Europea, el 2003<sup>87</sup>.

PFC también interpuso peticiones tanto ante el Tribunal de Justicia de la Unión Europea<sup>88</sup> como ante el Tribunal Europeo de Derechos Humanos<sup>89</sup>, argumentando con éxito que las pensiones eran beneficios laborales y, por lo tanto, debían ser otorgadas a los 60 años a las mujeres trans. PFC propuso un modelo para generar reformas legales y cambios sociales que ha sido adoptado desde entonces por muchos otros grupos transgénero a nivel nacional e internacional. En particular, PFC se liberó del control médico-legal-

<sup>79</sup>WAALDIJK, Kees, Fassin, Eric, et. all. *Droit conjugal et unions du même sexe: Mariage, partenariat et concubinage dans neuf pays européens*. Paris: Presses Universitaires de France, 2008.

<sup>80</sup>ILGA-Europe. *The Council of Europe Recommendation to Member states on measures to combat discrimination on grounds of sexual orientation or gender identity* CM/Rec(2010)5. Brussels: ILGA Europe, 2013.

<sup>81</sup>Court of Justice of the European Communities (ECJ). *Grant v South-West Trains*. Judgment of 17 February 1998. ECJ ECR I-621.

<sup>82</sup>Para la edad de consentimiento, European Court of Human Rights (ECHR) *Sutherland v. United Kingdom*. Judgment of 27 March 2001. Application No. 25186/94. Sobre empleo en las fuerzas armadas para homosexuales y lesbianas ver, ECHR. *Smith and Grady v. United Kingdom*. Judgment of 27 September 1999. Application No. 33985/96, 33986/96 y; *Lustig-Prean and Beckett v United Kingdom*. Judgment of 27 September 1999. Application No. 31417/96, 32377/96.

<sup>83</sup>Ver, [en línea] <<http://www.pfc.org.uk>> [consulta: 16 abril 2013].

<sup>84</sup>ECJ. *P v. S and Cornwall County Council*. Judgment of 23 April 1996. Case C-13/94.

<sup>85</sup>ECHR. *X, Y & Z v United Kingdom*. Judgment of 27 April 1997. Application No 21830/93.

<sup>86</sup>Appeals Court, United Kingdom. *A, D & G v. North West Lancashire Area Health Authority*. Judgment of 29 July 1999.

<sup>87</sup>ECHR. *Christine Goodwin v. United Kingdom*. Judgment of 11 July 2002. Application No. 28957/95 y; *I v. United Kingdom*. Judgment of 11 July 2002. Application No. 25680/94.

<sup>88</sup>ECJ. *Richards v. Secretary of State for Work and Pensions*. Judgment of 27 April 2006. Application No. C423/04.

<sup>89</sup>ECHR. *Grant v. United Kingdom*. Judgment of 23 May 2006. Application No. 32570/03.

heteronormativo hacia las personas trans por medio de su estrategia de conseguir que el reconocimiento legal<sup>90</sup> fuese otorgado sin requisitos médicos o quirúrgicos preexistentes, incluyendo la esterilización<sup>91</sup>.

La más amplia comunidad transgénero en Europa continuó trabajando en esta misma dirección, presentando casos que argumentaban lo siguiente:

- La exigencia de pre-requisitos para el reconocimiento de género, que fuesen imposibles debido a un vacío legislativo, contravienen el artículo 8 (derechos a la vida privada y familiar)<sup>92</sup>
- Insistir en una regla rígida de dos años de “experiencia real” como un requisito para el reembolso de gastos médicos a una persona trans de 67 años (tal como recomienda la Asociación Mundial de Profesionales para la Salud Transgénero, WPATH por sus siglas en inglés)<sup>93</sup>, implica una contravención al artículo 8 y 6 de la Convención (derecho a un juicio justo y a una audiencia pública)<sup>94</sup>

El más amplio movimiento europeo por los derechos de las personas LGBT no se ha visto satisfecho con obtener jurisprudencia exitosa y con el subsecuente cambio legal que esta implica, sino que ha ido más lejos, para así alcanzar una más amplia gama de derechos y beneficios. El movimiento LGB ha continuado trabajando hasta conseguir grandes triunfos en los tribunales europeos. Estos incluyen las siguientes peticiones:

- El abuso físico, la humillación y provocar angustia psicológica severa a una persona que se encuentra bajo custodia policial son comportamientos violatorios del artículo 3 (derecho a no ser sometido a torturas)<sup>95</sup>.
- Que las autoridades prohíban repetidamente a un grupo gay reunirse en Pírin infringe el artículo 11 (derecho a la libertad de reunión)<sup>96</sup>; la prohibición de realizar un desfile por los derechos gays viola los artículos 11 y 13 (derecho a un recurso efectivo) en conjunto con el artículo 14 (derecho a la no-discriminación)<sup>97</sup>.
- Utilizar la orientación sexual para determinar cuál de los padres debería tener la tuición de su hijo constituye una contravención del artículo 8 en conjunto con el artículo 14<sup>98</sup>.
- La exclusión de algunas personas de los procesos de adopción de niños simplemente por su orientación sexual, contraviene los artículos 8 y 14<sup>99</sup>.

El movimiento transgénero en Europa ha continuado su lucha por extender la igualdad jurídica en una serie de esferas sociales, incluyendo demandas de inclusión en las leyes anti-discriminación, derechos conyugales y de familia, adopción, igual acceso a la protección de salud, y otros tipos de derechos sociales que sí serían

<sup>90</sup>United Kingdom. The Gender Recognition Act 2004, of 1th July 2004.

<sup>91</sup>WHITTLE, Stephen, BURNS, Christine, *et al.* “Gender Registration: The Requirement of Sterility”. En: *T. H. Office, Report of the Interdepartmental Working Group on Transsexual People*. London: the Home Office, 2000, pp. 45-48.

<sup>92</sup>ECHR.*L. v. Lithuania*. Judgment of 11 September 2007. Application No. 27527/03.

<sup>93</sup>COLEMAN, Eli, Bockting, Walter, Whittle, Stephen, *et al.* “Standards of Care for the Health of Transsexual, Transgender, and Gender-Nonconforming People”. *International Journal of Transgenderism* No. 13, 2011, pp.165–232.

<sup>94</sup>ECHR.*Schlumpf v. Switzerland*. Judgment of 8 January 2009. Application No. 29002/06.

<sup>95</sup>ECHR.*Ribitsch v. Austria*. Judgment of 4 December 1995. Application No. 18896/91.

<sup>96</sup>ECHR.*United Macedonian Organisation Ilinden and Ivanov v. Bulgaria*. Judgment of 20 October 2005. Application No. 44079/98.

<sup>97</sup>ECHR.*Alekseyev v. Russia*. Judgment of 21 October 2010. Applications No 4916/07, 25924/08 and 14599/09.

<sup>98</sup>ECHR.*Salgueiro Da Silva Mouta v. Portugal*. Judgment of 21 December 1999. Application No. 33290/96.

<sup>99</sup>ECHR.*E.B. v. France*. Judgment of 2 January 2008. Application No. 43546/02.

otorgados a personas heterosexuales que se rigen por las normas de género en Europa<sup>100</sup>. En muchos sentidos, el movimiento transgénero se ha relacionado con Europa de un modo que exhorta a las instituciones europeas a comprometerse, como diría Manners, con una Europa normativa y ética.

Las organizaciones nacionales también han cooperado ampliamente, participando en los Consejos Europeos que dieron lugar a la formación de Europa Transgénero<sup>101</sup> y colaborando con ILGA-Europa. De este modo, las organizaciones trans han mantenido el carácter único de su voz y, al mismo tiempo, han obtenido el poder que supone contar con el apoyo de un movimiento mucho más amplio. La comunidad trans ha analizado ampliamente la cuestión de los estereotipos, tanto a nivel personal como organizacional, así como al interior de los servicios clínicos. Dentro de estos últimos, en la actualidad es posible ver algunos cambios, especialmente tras la publicación de los Estándares Internacionales de Cuidado por parte de la Asociación Mundial de Profesionales para la Salud Transgénero (WPATH)<sup>102</sup>. También ha habido presión proveniente del Parlamento Europeo, que el año 2011 hizo un llamado a la Organización Mundial de la Salud para que eliminara a los trastornos de identidad de género de su Manual Diagnóstico y Estadístico de Trastornos Mentales CIE-11<sup>103</sup>. El gobierno francés también ha des(psico)patologizado las identidades de género, eliminando este diagnóstico de la versión francesa del CIE-11<sup>104</sup>.

El movimiento activista transgénero se ha involucrado de manera efectiva con las instituciones europeas, dando lugar a la publicación de importantes informes y estudios por parte de la Agencia de Derechos Fundamentales de la UE, la Comisión Europea y la Oficina del Comisionado para los Derechos Humanos del Consejo de Europa, que ha financiado nuevas investigaciones en materia de acceso a la salud y ha garantizado la plena inclusión en nuevas investigaciones sociales y jurídicas sobre personas LGBT. El propio Comisionado publicó un documento de debate abordando los problemas que enfrentan las personas trans en los Estados signatarios de la Convención<sup>105</sup>. Activistas trans también han trabajado con activistas LGB para obtener las firmas de 44 Estados europeos en la Declaración de la ONU sobre “Derechos Humanos, Orientación Sexual e Identidad de Género”, del 2008<sup>106</sup>.

A pesar de que el movimiento transgénero en Europa está técnicamente a la zaga del movimiento de derechos LGB, se ha puesto al día rápidamente, permitiendo que estas instituciones reconozcan lo que Hammarbergha identificado como “el déficit de derechos transgénero”<sup>107</sup>.

<sup>100</sup> WHITTLE, Stephen. *Respect and Equality: Transsexual and Transgender Rights*. London: Cavendish Publishing and Routledge-Cavendish, 2002.

<sup>101</sup> Ver, [en línea] <<http://www.tgeu.org>> [consulta: 16 abril 2013].

<sup>102</sup> COLEMAN, Eli, Bockting, Walter, Whittle, Stephen, *et al.* “Standards of Care...op. cit.

<sup>103</sup> European Parliament. Motion for a Resolution from European Parliament's Intergroup on LGBT Rights. B7-0523/2011. [en línea] <<http://www.lgbt-ep.eu/wp-content/uploads/2011/09/RES-20110928-Human-rights-sexual-orientation-and-gender-identity-at-the-United-Nations-As-adopted-Provisional.pdf>> [consulta: 16 abril 2013].

<sup>104</sup> La transexualidad no volverá a ser clasificada como una enfermedad mental en Francia.

<sup>105</sup> HAMMARBERG, Thomas. *Human Rights and Gender Identity*. Strasbourg: Commissioner for Human Rights, 2009.

<sup>106</sup> United Nations Assembly. *Statement on Human Rights, Sexual Orientation and Gender Identity*. 18 December 2008. [en línea] <<http://www.unhcr.org/refworld/docid/49997ae312.html>> [consulta: 16 abril 2013].

<sup>107</sup> HAMMARBERG, Thomas. “The Transgender Rights Deficit”. *The Guardian*, 05 September 2009. [en línea] <<http://www.guardian.co.uk/commentisfree/2009/sep/05/transgender-human-rights-europe>> [consulta: 16 abril 2013].



## 4.2. El lado oscuro de una Europa queer

También nos preocupa que la violencia, el acoso, la discriminación, la exclusión, la estigmatización y el prejuicio estén dirigidos contra personas de todos los países del mundo debido a su orientación sexual o a su identidad de género, y que estas prácticas debiliten la integridad y dignidad de quienes son sometidos a estos abusos<sup>108</sup>.

Desde los primeros pasos del activismo por los derechos gay, el movimiento en pos de la igualdad ha encontrado resistencia. Esta resistencia a menudo se ha dado a nivel estructural e institucional, pero lo principal es que es experimentada por el propio individuo<sup>109</sup>.

La homofobia es un término equivocado, y podría ser llamada más adecuadamente “agresión *queer*”: la violencia física que se utiliza en contra de las personas, únicamente porque son gays, lesbianas o trans, y que se encuentra basada principalmente en las percepciones sobre la aparente identidad o expresión de género no-normativa de esa persona. La orientación sexual se encuentra implícita y puede ser desconocida<sup>110</sup>. Particularmente, en el caso de la violencia perpetrada por “extraños”, una persona puede ser atacada debido a la suposición del agresor sobre las preferencias sexuales de la víctima. La decisión de atacar se basará en la presentación de género de una persona: la forma en que se mueve o el sonido de su voz, en lugar de en sus prácticas sexuales. La homofobia y la transfobia continúan siendo problemas importantes en la Unión Europea<sup>111</sup>. Entre los 47 Estados que conforman la más amplia Europa, este problema es tan grande que ha provocado que muchas personas LGBT no puedan desarrollar plenamente su potencial. En una investigación reciente, uno de los datos más impactantes ha sido la extensa documentación sobre el número de intentos de suicidio entre personas LGBT<sup>112</sup>. Debido a las limitaciones en los datos sobre la causa de muerte de las personas, es actualmente imposible saber el verdadero número de suicidios exitosos.

Los ciudadanos continúan perpetrando actos de violencia anti-LGBT y las instituciones nacionales de muchos países, incluidas las de Europa Occidental, han continuado soslayando el hecho de que mujeres lesbianas, hombres gay y personas trans sigan siendo objeto de hostigamiento y maltrato por parte defamiliares<sup>113</sup>, compañeros de trabajo<sup>114</sup>, compañeros de escuela<sup>115</sup> y por la prensa nacional<sup>116,117</sup>. El estigma asociado a ser gay o trans a menudo ha impedido que estas personas denuncien su victimización, y los funcionarios públicos habitualmente han permanecido indiferentes ante estos problemas, incluso después de la publicación de la Recomendación del Comité de Ministros sobre las “Medidas para Combatir la

<sup>108</sup> United Nations Assembly. *Statement on Human Rights...* op. cit., art.5.

<sup>109</sup> TURNER, Lewis y WHITTLE, Stephen. *Transphobic Hate Crime in the European Union*. London: Press For Change, 2009.

<sup>110</sup> Ídem.

<sup>111</sup> WHITTLE, Stephen; TURNER, Lewis y COMBS, Ryan. *Transgender EuroStudyLegal Survey and Focus on the Transgender Experience of Health Care*. Brussels: Ilga-Europe, 2008.

<sup>112</sup> WHITTLE, Stephen, TURNER, Lewis y AL-ALAMI, Marjam. *Engendered Penalties: Transgender and Transsexual People's Experiences of Inequality and Discrimination*. London: Cabinet Office, 2007.

<sup>113</sup> BROWNE, Kath. *Domestic Violence and Abuse: Count Me in Too*. Brighton: University of Brighton, 2007.

<sup>114</sup> WHITTLE, Stephen, TURNER, Lewis y AL-ALAMI, Marjam. *Engendered Penalties...* op.cit.

<sup>115</sup> TURNER, Lewis y WHITTLE, Stephen. *Transphobic Hate Crime...* op. cit.

<sup>116</sup> WATSON, Katherine y WHITTLE, Stephen. “Slicing Through Healthy Bodies: The media of body modification”. En: KING, Martin & WATSON, Katherine (Eds.). *Representing Health: Discourses of health and illness in the media*. London: Palgrave, 2004, pp. 104-136.

<sup>117</sup> LEES, Paris. “Lucy Meadows: why her death will not be in vain”. The Guardian. 26 March 2013. [en línea] <<http://www.guardian.co.uk/commentisfree/2013/mar/26/lucy-meadows-death-not-in-vain>> [consulta: 16 abril 2013].



Discriminación por Motivos de Orientación Sexual o Identidad de Género”, implementada el año 2010 por el Consejo de Europa<sup>118</sup>.

En particular, durante los últimos 15 años, ha crecido la conciencia acerca de la violencia cometida contra personas lesbianas, gay, bisexuales y transexual (LGBT), y no sólo al interior de la comunidad *queer*, sino también entre sus aliados heterosexuales. En 1999, el ataque perpetrado por el militante neonazi David Copeland -conocido como el “London Nail Bomber” (bombardero de clavos de Londres)- al Admiral Duncan Pub, un bar gay ubicado en el distrito del Soho, en Londres, acentuó esta toma de conciencia. La bomba dejó a tres personas muertas: Andrea Dykes, quien tenía cuatro meses de embarazo de su primer hijo, y sus amigos Nick Moore y John Light. Ellos tres, junto con el esposo de Andrea Dykes, Julian, quien también resultó seriamente herido, estaban celebrando el embarazo de Andrea. Otras setenta y nueve personas también resultaron heridas, muchas de ellas de gravedad, y cuatro de los sobrevivientes sufrieron amputaciones a sus extremidades<sup>119</sup>.

La muerte de Andrea Dykes, y el papel de Copeland en otros dos ataques, ambos de carácter racista, elevaron significativamente la sensibilización sobre la violencia homofóbica entre las personas heterosexuales e individuos LGBT. La clave para cambiar estas actitudes, como han demostrado investigaciones en muchos campos, incluyendo el de la raza y la discapacidad, es:

tener contacto con las minorías es el factor con mayor influencia positiva en las actitudes de las personas. Ante la pregunta sobre cómo se sentirían si una persona LGBT alcanzara el cargo de elección popular más importante del país, en una escala del 1 al 10 (siendo 10 estar completamente cómodo), aquellas personas con amigos LGBT dieron un puntaje promedio de 8,5, mientras que aquellos sin amigos LGBT dieron una media de 5,5<sup>120</sup>.

Conocer a personas LGBT en la vida diaria es esencial para reducir el predominio de la homofobia. En particular, los movimientos de lesbianas, gays y trans tal vez han tenido su mayor impacto a nivel de la vida y la cultura cotidianas. La televisión, el cine, los medios de comunicación, e instituciones educativas y religiosas se han convertido en espacios de lucha y, en muchos casos, de manera lenta, pero constante, se han transformado en agentes de normalización. Estos han apoyado en forma efectiva los avances para conseguir que personas heterosexuales reconozcan los temas y problemas que enfrentan las personas LGBT y, especialmente en algunos Estados, como es el caso de los Países Bajos, Italia, Reino Unido y Francia, han hecho la vida de personas LGBT parte de la vida pública nacional.

A medida que avanzamos en el siglo XXI, Europa está empezando a ver el despertar de un movimiento ciudadano de izquierda, presente en grupos activistas tales como Occupy<sup>121</sup>, y promotores de los derechos medioambientales y del bienestar de los animales. Este movimiento incorpora una amplia gama de temas fundamentales, incluyendo de manera informal a movimientos *queer* internacionales que promueven temas

<sup>118</sup> ILGA-Europe. *The Council of Europe Recommendation...* op. cit.

<sup>119</sup> HOPKINS, Nick. “Bomber Gets Six Life Terms”. *The Guardian*. 01 July 2000. [en línea] <<http://www.guardian.co.uk/uk/2000/jul/01/uksecurity.nickhopkins>> [consulta: 16 abril 2013].

<sup>120</sup> Council of Europe. *Discrimination on grounds of sexual orientation...* op. cit., p. 27.

<sup>121</sup> GRAY, John. “The Occupy movements are the realists, not Europe’s ruling elites”. *The Guardian*. 15 November 2011. [en línea] <<http://www.guardian.co.uk/commentisfree/2011/nov/15/occupy-realists-europe-ruling-elites>> [consulta: 16 abril 2013].

específicos, por ejemplo, el Día Internacional contra la Homofobia<sup>122</sup>, la Campaña “¡Alto a la Patologización de las Identidades Trans!”<sup>123</sup>, el Día de la Memoria Transgénero<sup>124</sup> y la campaña “El Mismo Amor, los Mismos Derechos” a favor del matrimonio entre personas del mismo sexo<sup>125</sup>.

Estas actividades se han traducido en muchas acciones a nivel local dentro de Europa, como fue el caso la campaña única en Francia que consiguió efectivamente retirar a las identidades transgénero del listado de diagnóstico psiquiátrico<sup>126</sup>; los llamados recientes a la destitución de un periodista británico, luego de que la profesora transexual Lucy Meadows se suicidara tras ser “sacada del closet”<sup>127</sup> por él; la campaña para eliminar la esterilización de la nueva legislación Sueca sobre Reconocimiento de Género<sup>128</sup>, y la campaña para remover los afiches anti-gay de los buses de Londres<sup>129</sup>.

A nivel supranacional existen en la actualidad organizaciones sumamente influyentes, como es el caso de Europa Transgénero e ILGA-Europa. Si bien en su origen estas fueron organizaciones de voluntariado, actualmente sus equipos ejecutivos trabajan en estrecha colaboración, manteniendo contacto con la base de activistas de la que dependen.

#### 4.3. La instauración de una Europa queer

Cuando hablamos de Europa estamos divididos entre lo que Europa fue y lo que es; lo que es y lo que debería ser. La igualdad de oportunidades en la vida y en los estilos de vida, así como la igualdad ante la ley, son conceptos jurisprudenciales relativamente recientes. Las primeras demandas para reformar la legislación a favor de cualquier grupo de personas que sufriera desventajas debido a prejuicios o a discriminación, estuvieron fundadas en la idea de prevención de la discriminación. Del mismo modo que las leyes de abolición de la esclavitud nunca tuvieron la intención de igualar a los antiguos esclavos con quienes habían sido sus amos, hasta principios del siglo XXI el proceso para acceder a los derechos civiles y políticos siempre fue problemático. Las regulaciones destinadas a permitir la igualdad estaban condenadas al fracaso, ya que se basaban fundamentalmente en principios de control de comportamiento, es decir, en impedir la discriminación, y no en políticas liberacionistas que crearan algún tipo de igualdad.

Las campañas pacíficas en contra de la discriminación se han transformado en el telón de fondo “característico” de toda ley de protección en Europa. Tomando su modelo del movimiento de derechos civiles norteamericano, la naturaleza propositiva de estas campañas ha consistido en exigir una legislación que ponga fin al trato negativo de las personas LGBT.

<sup>122</sup> Ver, [en línea] <<http://www.dayagainsthomophobia.org>> [consulta: 16 abril 2013].

<sup>123</sup> Ver, [en línea] <<http://www.stp2012.info/old/en>> [consulta: 16 abril 2013].

<sup>124</sup> Ver, [en línea] <<http://www.transgenderdor.org/>> [consulta: 16 abril 2013].

<sup>125</sup> Ver, [en línea] <<http://equallove.org.uk/>> [consulta: 16 abril 2013].

<sup>126</sup> FAURE, Gaëlle. “In France, Transsexuals Celebrate a Small Victory”. *Time World*. 01 March 2010. [en línea] <<http://www.time.com/time/world/article/0,8599,1968767,00.html>> [consulta: 16 abril 2013].

<sup>127</sup> LEES, Paris. “Lucy Meadows: why her death will not be in vain”, op. cit.

<sup>128</sup> EDERYD, Caisa. “The Swedish Government Has Stopped Sterilising Transgender People”. Disponible en sitio web *Vice*. February, 2013. [en línea] <[http://www.vice.com/en\\_uk/read/forced-sterilisation-transgender-community-sweden](http://www.vice.com/en_uk/read/forced-sterilisation-transgender-community-sweden)> [consulta: 16 abril 2013].

<sup>129</sup> BOOTH, Robert, MULHOLLAND, Hélène y STRUDIWICK, Patrick. “Anti-gay adverts pulled from bus campaign by Boris Johnson”. *The Guardian World*, 12 April 2012. [en línea] <<http://www.guardian.co.uk/world/2012/apr/12/anti-gay-adverts-boris-johnson>> [consulta: 16 abril 2013].

El camino recorrido para crear cambios en Europa tiene sus raíces tanto en el activismo de izquierda como en las políticas de identidad. Sin embargo, al reflexionar acerca de los mecanismos reales de cambio en pos de la igualdad, pareciera que este camino ha sido en gran medida el resultado de decisiones judiciales que han influenciado la agenda. No obstante, como he argumentado en otras ocasiones, sería incorrecto afirmar que la historia del reconocimiento de los derechos de las personas lesbianas, gay, bisexuales y transgénero, tanto ante la ley como en la sociedad, es el resultado de una ideología política o jurisprudencial<sup>130</sup>. En un principio, tanto legisladores como jueces debieron ser empujados y presionados para promover cambios.

Las campañas políticas vigentes a favor de las personas transgénero y/o del matrimonio entre personas del mismo sexo en países como Austria, Alemania, el Reino Unido e Irlanda, han debido enfrentarse por mucho tiempo, con los dualismos europeos, en particular con la oposición entre verdad y una apariencia de religiosidad que ha obstaculizado el progreso. Estas campañas han resaltado las limitaciones de aquellos Estados con gobiernos pseudo-cristianos. Como ha señalado Martin Mojs:

La capacidad de la Unión (Europea) de proyectar su moral sexual al ámbito internacional está gravemente limitada por una serie de inconsistencias. En el ámbito interno, pese a que las disposiciones a nivel europeo deberían haber creado una situación de equivalencia *de jure* en relación a los principios de igualdad ante la ley y no discriminación, los informes acerca de la transfobia y homofobia generalizada a nivel social e institucional demuestran que, *de facto*, no hay igualdad de condiciones para todos<sup>131</sup>.

Esta falta de igualdad de condiciones estuvo en los orígenes del activismo y motivó políticas sociales que despertaron las conciencias de unas pocas personas valientes y decididas que, en los primeros días, estuvieron dispuestas a ponerse en primera fila y desafiar ante la institucionalidad de los tribunales europeos aquellas leyes que consideraban injustas, permitiendo a la judicatura, al igual que a otras instituciones europeas, hacer lo que era éticamente correcto, y posibilitando así la existencia de los movimientos de protesta que vemos en la actualidad.

Una vez iniciado este trabajo, la judicatura rápidamente ha progresado hacia una comprensión de la igualdad, los derechos e incluso la liberación de las personas LGBT. En consecuencia, en la actualidad, la labor de la judicatura en Europa es extremadamente influyente. Por ejemplo, proporcionó un terreno apropiado para la discusión del desarrollo de los Principios Internacionales de Yogyakarta, que establecen los derechos humanos de las personas LGBT y que se han convertido en una referencia clave en todo mundo<sup>132</sup>. Los individuos que desafiaron y continúan desafiando a sus Estados nacionales a través de los mecanismos de los tribunales europeos, han hecho florecer con sus victorias el activismo en Europa. Antes de estos numerosos casos individuales, el único lugar seguro en Europa era permanecer al interior del closet.

<sup>130</sup> WHITTLE, Stephen. *Respect and Equality*...op. cit.

<sup>131</sup> MOJS, Martin. "Conflicted Normative Power Europe...op. cit., p. 83.

<sup>132</sup> *The Yogyakarta Principles. Principles on the application of international human rights law in relation to sexual orientation and gender identity*. March 2007. [en línea] <[http://www.rfsl.se/public/yogyakarta\\_principles.pdf](http://www.rfsl.se/public/yogyakarta_principles.pdf)> [consulta: 16 abril 2013].

## 5. Una Europa *queer* normativa y ética

### 5.1. El Tratado de Lisboa

Antes de la entrada en vigor del Tratado de Lisboa, el 1 de diciembre del año 2009, los ciudadanos de la UE entendieron sus derechos como “europeos” en el contexto del “mercado común”. Los derechos con base en el mercado común cayeron bajo el control del Parlamento, de la Comisión Europea y del Tribunal de Justicia Europeo. Así, los derechos LGBT sólo podían existir si eran capaces de adaptarse para encajar en el contexto de los derechos económicos con base en el mercado. Un ejemplo típico fue el caso de una persona transgénero que reclamaba su derecho a no ser discriminada en su empleo. Como se observó en el caso *P v. S and Cornwall County Council*<sup>133</sup>, el Tribunal de Justicia Europeo exigió la redacción y codificación de la Directiva o de la Regulación pertinente para poder interpretarla. En ese caso, la Directiva pertinente se refería al género y no al sexo, por lo que el Tribunal se consideró capacitado para concluir que la discriminación debido a un cambio de género estaba incluida en la protección, al igual que la diferencia entre géneros. No obstante, en el caso *Grant v. South West Trains*<sup>134</sup>, relativo a una pareja del mismo sexo y donde no había flexibilidad en el texto, el Tribunal se declaró incapaz de pronunciarse.

Del mismo modo, antes del Tratado de Lisboa, los derechos civiles y políticos –aquellos que denominamos derechos humanos– eran concebidos como de competencia exclusiva del Tribunal Europeo de Derechos Humanos de Estrasburgo. El Tratado de Lisboa (el Tratado) confirmó la incorporación de la UE a la Convención Europea de Derechos Humanos<sup>135</sup>. Al mismo tiempo, el Tratado implicó la entrada en vigor de la Carta de Derechos Fundamentales de la Unión Europea (la Carta)<sup>136</sup>. La Carta comprende los derechos de los ciudadanos de la UE y no crea nuevos derechos, sino que recoge en una única fuente los derechos ya existentes que se encontraban dispersos en una amplia gama de diferentes fuentes internacionales. El Tratado exige que los tribunales nacionales, al igual que el Tribunal de Justicia, tomen en cuenta esta Carta. La Carta es muy similar a la Convención pero contiene menos excepciones y, por lo tanto, es potencialmente más útil. El Tratado de Lisboa efectivamente incorporó en la Carta la Convención de Derechos Humanos, y viceversa. Las dos jurisdicciones, el conjunto de sus instituciones y sus tribunales han llegado a relacionarse tan cercanamente que sería posible argumentar que ya no hay necesidad de tener dos Europas divididas. Jackie Jones ha señalado:

La UE no sólo es una unión económica sino igualmente una unión social, basada en un contrato social entre ella y sus ciudadanos<sup>137</sup>

Refiriéndose a los elementos clave de la dignidad humana, integridad personal, igualdad, seguridad, prevención de la tortura, privacidad, desarrollo de la personalidad, empleo justo, vivienda digna, todos los cuales se encuentran contenidos en la Carta, tanto en su apartado sobre dignidad como sobre solidaridad<sup>138</sup>, Jones considera que, combinada con la Convención y la jurisprudencia del TEDH, en particular con las

<sup>133</sup> ECJ. *P v. S and Cornwall County Council*. Judgment of 30 April 1996. Case C-13/94.

<sup>134</sup> ECJ. *Grant v South-West Trains*, op. cit.

<sup>135</sup> European Commission. The Treaty of Lisbon. Official Journal of the European Union C 306, 2012, pp. 1-271.

<sup>136</sup> European Commission. European Charter of Fundamental Rights. Adopted 18 December 2000.

<sup>137</sup> JONES, Jackie. “Human Dignity in the EU Charter of Fundamental Rights and its Interpretation Before the European Court of Justice”. *Liverpool Law Review* Nº 33, 2012, p. 300.

<sup>138</sup> Idem.

sentencias sobre privacidad y el derecho a la autonomía personal, no hay duda de que el Tribunal Europeo de Justicia podría utilizar su jurisprudencia para obligar a los Estados nacionales renuentes, como es el caso de los países pertenecientes a la ex Unión Soviética, a respetar los derechos de sus ciudadanos LGBT de manera sustantiva, acorde a los derechos establecidos en la Convención y al contrato social que rige a la Unión.

Muchos países del bloque del Este se han comprometido plenamente con la Unión Europea. Tal es el caso de Hungría y Serbia. No obstante, otros han hecho todo lo posible por proteger el derecho de sus tribunales nacionales a eludir la obligación de “dignidad” contenida en la orientación sexual. Polonia, por ejemplo, que nunca había criminalizado la orientación sexual, insistió en esta ocasión en incluir la Declaración 61 en el Tratado, en la que señaló que:

La Carta no afecta de ninguna manera el derecho de los Estados parte a legislar en la esfera de la moral pública, el derecho de familia, así como también en lo relativo a la protección de la dignidad humana y el respeto de la integridad física y moral<sup>139</sup>.

En la Declaración 53 del Tratado, la República Checa insertó una aclaración relativa al principio clave de subsidiariedad en la UE<sup>140</sup>, señalando que:

Enfatizaba () que la Carta no amplía la esfera de aplicación de la legislación de la Unión y [...] no disminuye el ámbito de aplicación de la legislación nacional y no limita ninguna de las competencias de las autoridades nacionales [...] <sup>141</sup>.

Existen muchas declaraciones de excepción de este tipo, pero lo cierto es que la tendencia está cambiando. Europa se está volviendo cada vez más *queer*, y el color rosa se está expandiendo, en parte debido al poder económico de la libra rosa, pero también debido al aumento en las representaciones televisivas y cinematográficas, que han hecho que los personajes LGBT ya no sean objeto de burla y ridículo en la casa del Gran Hermano, sino que sean artistas, presentadores, lectores de noticias, escritores, cineastas, actores. Esto ha permitido que las demás personas –aquellos que han elegido salir del closet- disfruten de las garantías que ahora les ofrece tener los números a su favor en el contexto del activismo europeo. En última instancia, sin embargo, esto último sería imposible sin el interminable flujo de informes, recomendaciones y otros materiales (muchos de la cuales han sido citados en este artículo) que emanan de quienes ahora son funcionarios civiles pro derechos de las personas LGBT al interior de las instituciones europeas, y jueces pro-LGBT dentro de las Cortes. Ser LGB o T se está transformando en “aceptable” en gran parte de Europa, y el movimiento continuará expandiéndose simplemente debido a que se convertirá en habitual o normal tener personas LGB o T como vecinos, familia, compañeros de trabajo o como amantes.

La orientación sexual y los derechos de identidad de género son realmente un claro ejemplo del poder de la Europa normativa y ética concebida por Ian Manners.

<sup>139</sup> European Commission. The Treaty of Lisbon, op. cit., p 271.

<sup>140</sup> La Declaración 78 del Tratado confirma el principio de subsidiariedad y división de competencias entre la Unión Europea y los estados parte, lo que implica que, cuando sea posible, las decisiones dentro de la UE serán dejadas al más bajo nivel administrativo o judicial, por ejemplo, a las cortes y tribunales nacionales.

<sup>141</sup> European Commission. The Treaty of Lisbon, op. cit., Declaration 53, pp. 267-268.



# Theorising Change; the history and development of Queer Europe

© Stephen Whittle, Professor of Equalities Law, the Manchester Law School, Manchester Metropolitan University email: s.t.whittle@mmu.ac.uk

## 1. Europe: States of Queer Law

I wrote to some time ago an Account of progress the detestable Sin of Sodomy had made in these countries. Now this serves to acquaint you, that yesterday seven of those hideous wretches were, after conviction, publicly execute here; tho' if money could have been of any use to them, none of them would have been wanting to commute the punishment. But to the immortal honour of our Courts of Justice, there is no respect of persons in such cases. These seven persons were first hanged, then two of them burnt, and t'other five carried to Scheveling and thrown into the sea; their Ashes not being thought worthy to mingle with any who bear the Denomination of Christians or even moral men.

But considering the number of persons already in prison on this score, and the discoveries made of their accomplices, this execution may be regarded only as a prologue to the tragedy to ensue, ... (Anon., Letter Verbatim: Evening Posts June 9)<sup>142</sup>

Outlined in this Scottish newspaper, the judicial execution of sodomites in what is now the Netherlands are seen as merely the 'prologue to the tragedy'. The tragedy was to unfold over the next year and there would be more than 200 men killed in a communal show of enthusiasm for homicide. Dutch cartoons and engravings from 1730<sup>143</sup> show that, just as reported, some of those convicted were hanged, some were thrown on burning pyres.<sup>144</sup> Some were just scorched on the pyres, before being strangled, and then finally burnt.<sup>145</sup> As the record shows, most were simply driven into the sea or River Amstel by their neighbours who used long heavy wooden boat hooks to hold their victims under the surface until they drowned.<sup>146</sup> The events in the Netherlands had been preceded in 1726 by a purge of homosexual men in France, which had resulted in prison sentences for more than 200 men. The trials were widely reported throughout many European Countries; over a two year period there were over 2000 newspaper reports of the Dutch trials over a two year period in the British Press.<sup>147</sup>

London, in the 1720s had seen a well organised campaign by self-appointed moral guardians known as 'the Society for the Reformation of Manners'. This had resulted in raids on over twenty bars where what we would know refer to as homosexual men met. There were over 1,363 prosecutions of men found in these 'Molly houses' between 1726 and 1727.<sup>148</sup> The trials become a national scandal. The death of the 200 in the

<sup>142</sup> (Anon., Letter Verbatim: Evening Posts June 9)

<sup>143</sup> (Unknown, Timely Punishment)

<sup>144</sup> (Aldrich and Schwarz)

<sup>145</sup> (Newspaper Reports, The Dutch Purge of Homosexuals, 1730.)

<sup>146</sup> (Davenport-Hines)

<sup>147</sup> (Davenport-Hines) p 72

<sup>148</sup> (Bellamy)



Netherland was not the beginning, nor the end, but simply another dark blot on the blood soaked history of gay Europe.

The contrast with the liberal laws that now exist in the Netherlands could not be greater. The intervening 300 years has seen such a massive and considerable change in attitude in Europe that even the most hard-line far-right politicians who are most against rights on grounds of sexual orientation or gender identity cannot imagine re-criminalising members of the community.

However, obtaining change has often been a long and lonely battle, undertaken by individuals without peer support, as other's hide because of their fear of stigma and the law. Important considerations in the debate on LGBT rights in Europe ~~must first be~~ are:

- What led to the legal framework in which LGBT people could be persecuted in Europe since the later middle ages
- how the post-World War II response to the genocide of the Nazi's led to the development of two parallel jurisdictions in Europe;
  - the countries of the European Union, the European Parliament and Commission, and the Court of Justice, and
  - the countries of the European Council, and the Court of Human Rights,
- What features of these two jurisdictions have contributed to the development of a legal framework in which LGBT rights can now be increasingly recognised within the law,
- Whether this has led to a process of normative and ethical law in which LGBT rights are natural and given.

### 1.1. The Queerly Legal States

Throughout Europe, there have always been pockets of liberality where same sex sexual relationships have been technically lawful, for short or sometimes, long periods of time. There have also been areas where political change, especially if it had come about through revolution or a coup, could result in changes of the law simply through a process of 'legal' forgetfulness as new codes were written. For example, in September 1791, the post-revolution French republic removed any mention of 'crimes against nature' from the Penal Code effectively deregulating private consenting sexual relationships. Julian Jackson argues that this was probably simply a

fortuitous consequence of the general project to secularize the legal code by eliminating offenses like blasphemy, heresy, and sacrilege that were seen as relics of religious superstition.<sup>149</sup>

Because of Napoleon's determination to become Emperor of Europe through conquest, the influence of the Napoleonic Code was to be considerable, especially in those states which France occupies.

The destruction of the religious element of the state did not however necessarily make for sexual tolerance, and according to academics Vernon Rosario<sup>150</sup> and Michael Sibal; throughout areas where the code was the law, agents of the state and the police frequently "ignored the inconvenient fact that the law no longer

---

<sup>149</sup> (Jackson, 2009, p20)

<sup>150</sup> (Rosario) p72-73)

penalized crimes against nature<sup>151</sup> and instead prosecuted men for crimes against public decency, debauchery or paedophilia.

You only need to understand how modern the concept is of a personal, private bedroom and how rare it would be in most of pre-20<sup>th</sup> century Europe, to see that unless a person was fantastically rich, they were happy (or had no choice) other than to share not only their bedrooms but also their beds with work colleagues or even strangers.<sup>152</sup> However, if men could ensure their sexual activity was a purely private activity, they were able to avoid prosecution in France, but there would rarely have been any opportunity for privacy until the mid-20<sup>th</sup> century. Importantly though, France like Italy later, did afford some sort of space in which being homosexual was at least possible, unlike most of the rest of Europe. It was not until after the Nazi invasion that the Vichy Government raised the age of consent from 13 to 21 for homosexual sex in 1942, so criminalising younger homosexuals and their partners.

On the other hand, apparently Poland, though a Catholic country with a strong moral code, for some reason, did not taken any interest in prosecuting homosexual activity. Sitting in the central plain of Western Europe, surrounded by aggressors on all sides and repeatedly conquered in the 19<sup>th</sup> century, Poland on different occasions inherited legislation from Russia, Germany and Austria, all of which criminalised same sex sexual activity. Despite that, the laws were never enforced in the local courts – maybe because no one knew how long a law might actually be in force, consequently same sex sexual activity was tolerated so long as it was discreet.<sup>153</sup>

## 2. European Homophobia: A Short History.

### 2.1. The Christian Canon of Queer Control and Regulation.

Violence against lesbians, gay men and trans people is not new. Whether physical, emotional, judicial or medical, historically it was never just violence at the personal level, but it was also frequently sanctioned by many European governments. There are some who would argue that it still is.<sup>154</sup> To the young, this seems such an incongruity in the new post- modern, diverse Europe, and they simply cannot comprehend what it was like to be gay, lesbian or trans just 50 years ago.

Crucial to any understanding of the contemporary battles over LGBT rights, some knowledge of the source of both modern Roman and British case law is essential. In particular, that could never be complete without an awareness of the role of religion, in particular early Christianity, in the development of the corpus of homophobic and transphobic European law(s).

#### 2.1.1. The Dark Ages

As the Roman Empire declined and Western Europe slipped into its 'dark ages', the former large jurisdictional blocks of the empire fell apart into multiple tribal areas where social cohesion was either maintained through local 'folk' courts, violence, or those rules which came out of the very early Christian churches. In 331 AD, in

---

<sup>151</sup> (Sibalis) p80

<sup>152</sup> (Worlsey)

<sup>153</sup> (Pałucki)

<sup>154</sup> (International Network for Trans Depathologization)

the comparatively civilised region which is now Turkey, Emperor Constantine I commissioned a bible for the Coptic Church of Constantinople.<sup>155</sup> In 382 AD at the height of chaos in the West, Pope Damasus 1 commissioned an agreed set of religious texts for the Council of Rome in an attempt to create a unified and controllable Christian church within Western Europe.<sup>156</sup> Both collected texts would become bibles, the Orthodox bible to the East, and the Latin Vulgate (meaning the common word) bible to the west. Both form the basis of translations in use today. Both were to provide ammunition for those who wished to use the rules of the church to invade the lives of people who threatened the control of the church in any way.

Both include the Holiness codes which form the Books of Jewish law in the Old Testament. Notably the book of Leviticus was to be interpreted as prohibiting what we now know of as homosexual sex.<sup>157</sup> Similarly, the Pauline epistles in the New Testament provide several opportunities for the same interpretation, despite the apparent silence of Jesus on the matter.<sup>158</sup> Finally, according to Scholar John Boswell, what reads as simple rudeness, and is clarified by Jewish scholars to be no more than a lack of charity, on the part of the men of Sodom and Gomorrah towards two visiting angels has by Christian scholars been interpreted such that the towns were to become the byword for the otherwise offence of sodomy (buggery between men) mainly because of the difficulty and obscurity of translation from Hebrew to Latin, and on into any number of modern Europe's languages.<sup>159</sup>

By the 12th century, the Roman Catholic Church had gained a strong foothold throughout Western Europe, and the Greek Orthodox Church to the East. The gradual codification of canonical and, later, secular laws at this time by European scholars such as Gratian meant that though same sex sexual acts were primarily still an ecclesiastical offence, the influence of religious rules were being gradually codified, secularised and consequently felt throughout large parts of the region.<sup>160</sup>

However, as Goodich<sup>161</sup> and Bray<sup>162</sup> both argue, as acts usually taking place in private households there was, at that time, rarely recourse to church law being used control same sex activity, unless the peace and stability of a community was threatened. The state and church were much more concerned with adultery and illegitimate children.

Nonetheless, by the end of the 13th century, both sodomy and tribadism<sup>163</sup> had become crimes punishable by torture, castration or death, and the travelling Catholic Inquisition was to become a common feature of many small rural villages.<sup>164</sup> The Inquisition would try anyone for heresy if discovered taking part in sexual activity which was not performed solely with the intention to procreate.

---

<sup>155</sup> (Duggan)

<sup>156</sup> (Angus)

<sup>157</sup> Chapters 18:22 and 20:113 of Leviticus

<sup>158</sup> Romans 1:26 and 27, 1 Corinthians 6:9-11, and 1 Timothy 1:8-11.

<sup>159</sup> (Boswell) p93

<sup>160</sup> (Van Hove)

<sup>161</sup> (Goodich)

<sup>162</sup> (Bray)

<sup>163</sup> Tribadism or tribbing, derived from the Greek (*tribō* - to rub), refers to non-penetrative sex between two women, in which they rub their genitals each other's body for sexual pleasure.

<sup>164</sup> (Jenkins) p186

## 2.2. Italy: the Roman Catholic's Homophobic Rule of Law

The impact of the church can be best seen in the example of Italy. Following the fall of the Roman Empire, the country fragmented into numerous city-states for much of the next 1300 years. They may have been independent states, but despite the great Church art produced by known sodomites; Michelangelo, Leonardo, Cellini, and Caravaggio, with the Roman Catholic church at their centre homosexuals were unable to escape persecution and the Italian Inquisition. During the period of the Italian Renaissance, life became fraught with danger for those who took part in same sex sexual activity. There were periodic purges from the time of the Council of Rome in 382 AD to the last known execution in 1782. Stefano Bogni has documented several hundred of these,<sup>165</sup> Luca Prono claims "Records preserve thousands of accusations of sodomy in Florence and Venice in the fifteenth and sixteenth centuries."<sup>166</sup> The numbers were great enough for sodomy to be described throughout Europe as 'the Italian vice'.

After a long internal civil war, the for Italian unification was finally won and in 1861 with King Victor Emmanuel II at its head, the Kingdom of Italy came into being. Despite being a monarchy, parliamentarians were heavily influenced by the Napoleonic code, and in 1887 Italy adopted a new legal code, the Zanardelli Code.<sup>167</sup> As in the French code, this omitted all reference to the criminalisation of homosexual people across the entire newly unified country of Italy, but stigmatization and the civil code could still be used to punish those who were caught 'en flagrante'.<sup>168</sup> In 1890, the Kingdom of Italy finally formally decriminalised homosexuality throughout the state. It made Italy a safe haven and a refuge for homosexual men and lesbian women from the remainder of Europe. Even Americans chose to visit for some respite from the puritanical rules of the New World. As Prono says, it was a "place where the inhabitants were passionate and sexually uninhibited."<sup>169</sup> Once more, the Italian vice flourished.

In 1930 the new Fascist government of Mussolini instituted the Rocco Code<sup>170</sup> which, whilst it did not make homosexuality a crime, allowed for the associated same sex public behaviour to be punished through administrative process, such as public admonition, fines, even incarceration if the behaviour had been considered extreme.<sup>171</sup> As under the Nazi's in Germany, during World War II, homosexuals under the Italian Fascists would be forced into hard labour camps, where many would die.<sup>172</sup>

The Rocco Code would survive the end of the War. The Kingdom became a republic in 1946, leading to several years of hung government. Finally in 1948, the centre-right Christian Democrats (DCs) took power, a position they retained until the early 1990s. Taking their lead from a relationship with the Catholic Church that became increasingly problematic as they rejected Catholic Social Thought, but for whom they relied on for much of their electorate, in the 1960s the DCs even considered introducing new laws criminalizing homosexual acts and banning public discourse concerning homosexuality. However, the DC The proposals never made it into parliament, never mind law, however, discrimination whether in the workplace or other

---

<sup>165</sup> (Bognini)

<sup>166</sup> (Prono)

<sup>167</sup> Drafted by Giuseppe Zanardelli

<sup>168</sup> (Prono)

<sup>169</sup> (Prono)

<sup>170</sup> (Musio)

<sup>171</sup> (Prono)

<sup>172</sup> (Benadusi)

settings would continue to be a major problem within a state so clearly beholden to the Church.<sup>173</sup> The DCs allowed Italy to be a founding member of the European Union, but in later years they found it difficult to follow the increasingly liberal, secular path of the EU.

However, even in those European states such as Sweden, Germany, Denmark and the Netherlands which turned to the Protestant alternatives whether Luther, Calvin, or the later Wesley's, the influence of the church has remained powerful there remains within Europe a pseudo-Christianity, in which governments and politicians, especially those at the top, continue to pretend to be deeply Christian in order to ensure not losing the Christian vote.

### 2.3. Gendering Queer Lives in Early To Late Modern Europe.

Throughout the early European history there were no secular laws in Europe preventing individuals dressing and living in a gender role other than that of their assigned natal sex. However, the same Latin Vulgate bible included the book of Deuteronomy where in Chapter 22 v5 appears an apparent prohibition of wearing opposite sex clothing. This meant that Canon law could be used to prosecute the cross dresser. For example, James Saslow discovered the prosecution of a woman;

burned at Fontaines, France, (in) about 1535, when authorities discovered that she had been passing as a man in order to marry another woman and 'counterfeit the office of husband'<sup>174</sup>

The most notable and often misunderstood case is the French/English case of Jeanne d' Arc. The dreadful punishment of being burnt at the stake was meted out to Jeanne, not because of the various heretical acts and beliefs she was accused of, including that her voices were those of demons and not of God. Two of the twelve charges dealt with her wearing of male clothing.<sup>175</sup> After almost a year's inquisition, s/he repented, and on promising to wear female clothing, was sentenced to life imprisonment. Yet, within two days of her incarceration, Jeanne had once again adopted men's clothes. Arguing that she had not realised that s/he had been making a promise never to wear male clothing again, s/he said that "it was more lawful and convenient for her to wear a soldier's dress, since she was among men" and that s/he said s/he would continue to do so.<sup>176</sup> It was this act of defiance which led to her execution with the full complicity of both the French and the English.

Similar cases of the 'born female bodied' being judicially executed because of their attempt to usurp what was God's order by 'fraudulently' passing themselves off as a man, exist throughout the European record. In Sweden, there are several cases where cross dressing women were executed, including Ulrika Eleonora Stålhammar(1688-1733),<sup>177</sup> Lisbetha Olsdotter left a husband and two children and disguised as a man, found work as a servant, a farmhand, and finally as a soldier under the name Mats Ersson. As Mats s/he married, 'according to all traditional ceremonies of the church,' a local maid Kjerstin Ersdotter. When Kjerstin discovered his biological sex, she reported Mats who was then prosecuted for

---

<sup>173</sup> (Ginsborg)

<sup>174</sup> (Saslow, Homosexuality in the renaissance: behavior, identity and artistic expression)

<sup>175</sup> (Unknown, Trial of Joan of Arc: Being the verbatim report of the proceedings from the Orleans Manuscript) The Trial For Relapse 28 May

<sup>176</sup> (Bullough)

<sup>177</sup> (Borgström)

maliciously deserting (hir) husband and two children; wearing male clothing and disguising (hir)self as a man, which was an abomination and a great offense to God; bigamy, for marrying twice and deceiving another woman; publicly mocking God's sacred order and the customary ceremonies of the community and the Fatherland by marrying another woman in the church of God; theft, for taking payment as a soldier and spending it; and fraud, for taking a profession she was not capable of performing, i.e. soldier.<sup>178</sup>

Mats was sentenced to death and was beheaded on the Hötorget in Stockholm in 1679.<sup>179</sup> Many similar documented examples of cross dressing women appear in newsheets and popular songs from the Restoration period. Dekker and Van de Pol found evidence at least 119 'women living as men' between 1550 and 1839 in the Netherlands, most of them in the 17th and 18th centuries.<sup>180</sup> We know of them precisely because of their prosecution for crimes such as heresy.

It is not until towards the end of the early modern period that we begin to see substantial evidence of male people who lived as women. Common sense tells us that the reason for this, is that it was and still is much harder for a male bodied person to pass themselves off as a woman, than vice-versa. Even with the benefits of hormone therapy and surgery, many trans women still find it hard to hard to achieve a bodily form wherein they will generally be perceived as a woman at all times. It is much easier for someone born female bodied to appear as a man, if on occasion a rather slight or effeminate man, even without the benefit of treatment. Consequently, there is far less history of passing 'men' than women.

However, by the end of the 17<sup>th</sup> century there was published the autobiographical account of the Abbe François-Timoléon de Choisy (1644-1724) and hir lifelong wish to live and be treated as a woman<sup>181</sup>, Lars Larsson Molin (1785-1845) a Swede whose biography was published in 2006,<sup>182</sup> and the Chevalier D'Eon de Beaumont's (1728-1810) whose life as a woman has been written about many times.<sup>183</sup> The Chevalier's name was later used to coin the term "Eonism" to mean cross dressing, by the English sexologist Havelock Ellis in the 20th century,<sup>184</sup> as opposed to the term that became more commonly known; transvestism, defined by the German physician Max Hirschfeld.<sup>185</sup>

## 2.4. Same Sexing Queer lives in Early to Late Modern Europe.

By the early 18<sup>th</sup> century, with the Restoration in England, and the Revolution in France, there came a new social space in which ideas that challenged the totality of church law and rule could be explored. The Republicanism of the French and American revolutions brought with it religious scepticism. If you could challenge the divine right of kings to rule, therefore you could question whether the God that gave them that right exists. If God did not exist, then was it not also the case that the rules and regimes of the Church regarding sexual activity, were irrelevant and just part of the myths of patronage and power. Libertinism, which was originally used to mean

<sup>178</sup> (Bad News About Christianity)

<sup>179</sup> (Brodell)

<sup>180</sup> (Dekker and Van de Pol)

<sup>181</sup> (Anon)

<sup>182</sup> (Majas)

<sup>183</sup> (Decker)

<sup>184</sup> (Ellis)

<sup>185</sup> (Hirschfeld)

'habitual licentiousness' (1611) , by 1641 also meant "free thinking in religious matters".<sup>186</sup> Those leaving the rigours of church law could also leave behind the moralities that came with it including its rigid sexual requirements. Historian, Randolph Trumbach, who was one of the first historians to claim evidence of a strong homosexual subculture in 18th-century London, said of Libertinism:

The behaviour of the relatively small circle of aristocratic libertines in the 1660's and 1670's....in (whose) world the love of boys certainly did not exclude the love of women; but the love of boys was seen as the most extreme act of sexual libertinism<sup>187</sup>

Part of the assimilation of ecclesiastical sanctions into secular law, at the time of the dissolution of the Roman Catholic church in England in the mid 16<sup>th</sup> century, led to the creation of the offence of buggery<sup>188</sup> which could carry a sentence of death. In many ways this marked what was the surrender to the state of many of the powers to control individual morality by the Medieval church.

Trumbach demonstrates a historical change in the social classification of people who participated in sodomy. In 1660, whereas a dominant man could improve his masculine standing by take a younger man in the same way he took his wife or the local whore, passive and un-challenging to his control, by 1700, a sense of personal identity had arisen in which, now separated from God, a person could obtain a self-consciousness, an individuality which affected their sense of having a sexuality and a sexual/gender orientation. Trumbach claims we see the first appearance of the precursor of the modern homosexual at this time. Whether the active or passive partner, or an older or younger man, any man who took part in same sex activity would become the other, the unlawful, the effeminate sodomite.

Sexual activity began to increasingly define a particular type of person. In return people were beginning to define themselves as different and their difference was constituted around their sexuality.<sup>189</sup> This would have a profound effect on the later development of the 19th century psychosexual category of the homosexual or transgender, as criminal, mentally ill, or both.<sup>190</sup>

### 3. A Queer Europe for Today?

Whichever way you look at it, 'Europe' is a queer kettle of fish<sup>191</sup>

Today's Europe is a mass of contrasts. There are over 800 million citizens in what is the larger European alliance; those states which are members of the Council of Europe and are signatories to the European Convention on Human Rights.<sup>192</sup> The population of this larger Europe inhabits a huge spread and range of land types. This Europe travels from the port of Lisbon on the sun bathed Atlantic shores of south of Portugal over 11,000 kilometres to the Arctic climate of Provideniya on the furthest North eastern reaches of Russia, the point at where the Bering straits provide the doorway to the Alaska

---

<sup>186</sup> Oxford English Dictionary.

<sup>187</sup> (Trumbach)

<sup>188</sup> Elizabeth Ch 33, 1533.

<sup>189</sup> (Weeks) p34

<sup>190</sup> (S. Whittle, Respect and Equality: Transsexual and Transgender Rights) p34

<sup>191</sup> (Downing and Gillett)

<sup>192</sup> (Council of Europe)



Lisbon and Provideniya demonstrate the contrasts and challenges in which the Human Rights bound by the Convention are played out. Lisbon is the 11th most populous urban area in the European Union. Its administration encompasses more than 3 million urban and semi-urban contemporary Europhile residents, many in modern privately owned recently built state of the art apartments. Politically aware, they are modern republicans, working in a diversified yet increasingly service-based economy. Hit hard by the 2008 financial crisis, Portugal's unemployment rate rose from 7.3% in June 2008, to 16.9% in January 2013.<sup>193</sup>

In contrast, the Russian port of Provideniya in the Chukotka region has a population primarily made up of the indigenous Yupik, a group of people more commonly seen in central Alaska. Employment has declined so rapidly since the departure of the oil industry in recent years, that the population has fallen from over 5,000 in the 1989 census to less than 2,000 in 2010.<sup>194</sup> Living in the socialist, grim apartment buildings prevalent in every town of the former Soviet Union countries, the small population struggles to survive on what little employment there is in transport, shipping, and the town's seaport. You would struggle to find anywhere less modern in Europe.

It was from Lisbon in the 15<sup>th</sup> and 16<sup>th</sup> centuries that many of the conquistadores sailed, taking with them fatal European diseases, slavery, and Catholic missionaries with their heteronormative morality. They went to conquer, colonise and return with the wealth of the indigenous peoples of Africa, the West Indies and South America. In 2013, despite still being a strongly Catholic country, the 21<sup>st</sup> century Portugal of which Lisbon is the capital, has had an equal age of consent for gay sex since 2001, an equal right to marriage since 2010, and trans people have been able to obtain legal recognition in their preferred gender role since 2011.

In contrast, in the early 20<sup>th</sup> century, the Russia in which Provideniya is situated, rejected completely the religion of the Russian orthodox church when forming the first Russian Soviet Federative Socialist Republic of October 1917. Throwing out the religious, imperialist and feudal legal system of Tsarist law, including regulation 995 which had criminalised homosexual behaviour, Gay men and women were made welcome in the new Russian Communist party.

In the 21<sup>st</sup> century, after the fall of the Berlin wall, the unification of Germany and the breakup of the Soviet Bloc, Russia's Government is once again deeply indebted to the church, and even though homosexuality is again legal<sup>195</sup> the state is prepared to use police to break up Gay pride marches and ignore the recommendations of the European Court of Human Rights. However, in Provideniya there is a museum of Chukotka history and culture. The 19<sup>th</sup> century anthropologist, Waldemar Borgoras, lived in the Chukotka region from 1890 to 1908, documenting the lives of the indigenous Chukchi Siberian Eskimo. He noted that the Chukchi had seven gender categories in addition to the binary categories we have of 'woman' and 'man'. He wrote that as well as individual Chukchi choosing to 'change sex', as we might put it, they could choose to take up other gender roles which would not involve a change from one sex to another, but rather from one gender to another. Thus, a Chukchi person who did not stay in their original gender role did not necessarily

---

<sup>193</sup> (Trading Economics)

<sup>194</sup> see (Wikipedia)

<sup>195</sup> In 1933, under Stalin's government, Article 121 was introduced which recriminalized male homosexuality.

become a member of the opposite gender as would be the expected case with the defined dualistic epistemology of gender that exists in western cultures.<sup>196</sup> The museum in Provideniya features this history.

### 3.1. A Non-Federal, Federation of European States

I wish to speak to you today about the tragedy of Europe.

This noble continent, comprising on the whole the fairest and the most cultivated regions of the earth, .... It is the fountain of Christian faith and Christian ethics. It is the origin of most of the culture, arts, philosophy and science both of ancient and modern times.

If Europe were once united in the sharing of its common inheritance, there would be no limit to the happiness, to the prosperity and glory which its three or four hundred million people would enjoy. Yet it is from Europe that have sprung that series of frightful nationalistic quarrels, originated by the Teutonic nations, which we have seen even in this twentieth century and in our own lifetime, wreck the peace and mar the prospects of all mankind.<sup>197</sup>

After World War II, the British Prime Minister Winston Churchill referring to 'the Tragedy of Europe', called for the creation of a 'United States of Europe'.<sup>198</sup> The immense impact of a modern war raged from deep inside Russia to the North African desert, from the air to the depths of the Atlantic ocean, had led to huge losses of infrastructure and life in almost all European states. The need to ensure that the horrors of the Holocaust, in which amongst the dead were as many as 15,000 homosexual and transgender people,<sup>199</sup> never happened again was seen by many as the paramount political issue of the time.

Revisiting the activist, lobbying and legal campaigns for LGBT rights in Europe requires understanding the response of Europe to Churchill's call; the division of post-war Europe into 2 separate jurisdictions.

First, is the larger group of 47 states who are signatories to the European Convention on Human Rights (ECHR or European Convention), and secondly, the smaller group of 27 states who are members of the European Union (the EU). How these two factions address rights through their legislative and jurisprudential roles has contributed considerably to developing the LGBT friendly policies, regulations, directives and case law of a Europe for the 21<sup>st</sup> century.

Nonetheless, despite all the denials by the Eurosceptic political right,<sup>200</sup> consequential to the damage sustained as a result of the Western world's recent financial crisis<sup>201</sup> the right's recent rhetoric has increasingly been one of isolationism. Academic Ian Manners would argue that Eurosceptics like David Cameron, the UK's Prime minister, have missed the point about Europe. In 2002, Manners argued that the Europe, in particular he was referring to the European Union, has a key role as a "normative power"<sup>202</sup> and simply its existence has meant the EU has changed the norms that exist within world politics, away from the

<sup>196</sup> Waldemar Bogoras in (Williams)

<sup>197</sup> (Churchill)

<sup>198</sup> (Churchill)

<sup>199</sup> (Porter)

<sup>200</sup> (Cameron, MP, PM.)

<sup>201</sup> (Kolyako)

<sup>202</sup> (Manners, Normative Power in Europe; A Contradiction in Terms?)

practice of nationalistic and isolationist interests, directly challenging the “expectations of state-centricity”<sup>203</sup> that has previously existed in world politics.

I think we can extend Manner’s theories to include not only the EU, but also the larger group of 47 states that are signatories to the Convention and which make up the Council of Europe – in particular, the case law of the European Court of Human Rights. It is in the light of Manner’s proposals that I will consider the development and current position of these two European jurisdictions, the Convention and the Union, and how they currently respond to questions of minority rights.

### 3.2. The Council of Europe and the European Convention on Human Rights

The Hague Congress ...

(9) CONSIDERS that the resultant Union or Federation should be open to all European nations democratically governed and which undertake to respect a Charter of Human Rights.

(10) RESOLVES that a Commission should be set up to undertake immediately the double task of drafting such a Charter and of laying down standards to which a State must conform if it is to deserve the name of a democracy.

(11) DECLARES that in no circumstances shall a State be entitled to be called a democracy unless it does, in fact as well as in law, guarantee to its citizens liberty of thought, assembly and expression, as well as the right to form a political opposition.

...

(13) IS CONVINCED that in the interests of human values and human liberty, the Assembly should make proposals for the establishment of a Court of Justice with adequate sanctions for the implementation of this Charter, and to this end any citizen of the associated countries shall have redress before the court.

[1948]<sup>204</sup>

The Convention itself was drafted in response to a call from the 1948 Hague Congress, for a ‘charter of human rights’ and, unlike the United Nations Declaration of Human Rights, a court which ordinary people can use to enforce it.<sup>205</sup> British Politician and Judge, David Patrick Maxwell Fyfe was rapporteur to the drafting committee, a role often criticised for resulting in a convention that is considered by some to be culturally biased towards a purely Western idea of rights.<sup>206</sup>, <sup>207</sup>

Since 1950, forty seven European states have now acceded to the Council of Europe and ratified the Convention on Human Rights.<sup>208</sup> Iceland is also a signatory and there are numerous small former colonial, overseas protectorates such as Guyana on the North Atlantic coast of South America, several Caribbean islands and the British Overseas Territory, the Falkland Islands (Isla Malvinas). These are also subject to

<sup>203</sup> (Manners, The Normative Ethics of the European Union)

<sup>204</sup> (The Hague Congress)

<sup>205</sup> (Couvreur)

<sup>206</sup> (Sweeney)

<sup>207</sup> (Iovane)

<sup>208</sup> Not to be confused with the European Council or the Council of the European Union, which are both bodies of the European Union.

aspects of the Convention. Belarus and Kazakhstan are currently seeking inclusion but have been refused entry to date, because of concerns about a lack of democracy and human rights abuses in those states, particularly towards LGBT and other minority groups.

The convention is managed by an executive body; the Council of Europe (CoE) based in Strasbourg. The oversight and policy body is the Council of Ministers (CoM), made up of government Ministers from all of the member states. The Council of Ministers appoints the judges to the European Court of Human Rights (ECtHR) who hear cases where a signatory state has been accused of contravening an individual's human rights or fundamental freedoms as defined by the Articles of the Convention.

The Vatican City is an independent state within Europe, despite being landlocked in the centre of Rome. As a theocracy, unable to abide by the democratic rights contained in the International Covenant on Civil and Political Rights (1967) it is excluded from accession yet, despite that, the Vatican and the Roman Catholic Church which it represents is still extremely influential and personal experience has seen that despite only having observer status within the Council in reality, when it chooses, the Vatican can obtain a seat at many of the committees of the council.

The ECtHR is precedent based and moves carefully, having to give weight to what is called the 'Margin of Appreciation'. The Margin is a calculated overview of the difference in social and policy attitudes within signatory states. Following Manners discussion of the EU as a normative body (see above), I will argue that the same principles can be applied to much of the work of the Council of Europe and the European Court of Human Rights, over the last 20 years. Decision making by the ECtHR shows a strong evidence of a steady and increasing pace towards developing public policy in which LGBT people and others not only have their rights recognised by the court, and the executive; the Council of Europe, has responded to this in a way to creating change for the better.

### 3.3. The European Union

The (Hague) Congress ...

(3) DECLARES that the time has come when the European nations must transfer and merge some portion of their sovereign rights so as to secure common political and economic action for the integration and proper development of their common resources.

(4) CONSIDERS that any Union or Federation of Europe should be designed to protect the security of its constituent peoples, should be free from outside control, and should not be directed against any other nation. [1948]<sup>209</sup>

It had been the wartime loss of infrastructure that led to calls for the creation of a new authority to collectively handle key economic resources. Not only would this make Europe's states more interdependent and therefore make war less likely, but it would provide economic and structural advantages in the event of any part of Europe being attacked by any rogue or outside state.

Initially founded between 1951-58 by just 6 states; Belgium, France, West Germany, Italy, Luxembourg and the Netherlands, to pool coal and steel resources, Britain, Denmark, and Ireland joined in 1973, and since

---

<sup>209</sup> (The Hague Congress)

then it has gradually grown to the current 27 states, with Croatia being the last to sign the treaty in December 2011.

The EU has variously been referred to at different times over the last 60 years as the Western European Union, the European Coal and Steel Community, the European Union, the European Economic Communities, the European Communities, and now once again the European Union. The Union has several key institutions, but importantly for LGBT rights,

- the European Parliament, in Brussels and Strasbourg, is the EU's legislature, which agrees the Union's regulations and directives, and
- the European Court of Justice, based in Luxembourg, provides the judicial interpretation whenever the meaning of regulations or directives is questioned.

Ian Manners also asks whether by being a Normative Power, the EU also acts in an “ethically good way” and what are the “ways in which we might judge the normative ethics of the EU in world politics”.<sup>210</sup> I will argue that in recent years, the consideration given to changes to law and policy for the benefit of LGBT people that has developed within the EU institutions, particularly within its executive; the Commission, its Parliament, and the Court of Justice has shown the extent to which they act both normatively and ethically.

The ongoing role these institutions have adopted of challenging arbitrary discrimination, promoting citizen equality, demanding the recognition of rights, and listening to the less powerful has been so significant, that they have impacted massively on the potential for LGBT and other minority rights on the world stage. There is a considerable body of evidence to demonstrate that EU institutions are being both normative and ethically good, and it seems that protecting the rights of minorities including LGBT people has become one of the key social roles and purposes of the EU institutions. It is a programme that is making considerable waves and creating change elsewhere.

## 4. Theories of Europe and Change

Born from the demand to ensure there would never be a repeat of the catastrophic genocide of the Holocaust, modern Europe has a voice that takes its time to ensure it always speaks with respect, and is always reasonable and responsible. However, we can see a significant difference between the responsible modernist project as expressed by the larger institution of Europe, and the apparent failures of that same project in the Europe of its parts; the nation states. Effectively it is the difference between the theory and the practice of Europe. There is the theoretical framework of a Europe born out of one of the worst of man's inhumanity to wo/man, and at the personal level the individual's relationship with formal religion, Catholic or Protestant, and its moral values. The practice of these values demonstrate a desire to reproduce the practices of a group of former colonial and imperialist nationalist powers, in which personal superiority as a Christian', 'white', European was God given.<sup>211</sup>

For most European citizens this history is simply a backdrop to life. But it comes sharply into focus when discussing the 'other' and European Citizenship. Anyone who does not live the life of the healthy, wealthy, fit, white, middle class heteronormative, is often presented by the Press as not having a place within

<sup>210</sup> (Manners, *The Normative Ethics of the European Union*)

<sup>211</sup> (Moor and Simpson)

European life, however as Kate Nash has shown this has improved considerably for LGBT people in recent years.<sup>212</sup> LGBT people whether presenting difference in their sexual partner choice or their gender identity presentation daily face the difference between the theory and practice of Europe. At times, it seems that Europe, its politics, its culture, its people and even the land they live on cannot escape the dialectic of its own modernist dualisms where the queer other simply joins a long line of other European citizens who always just miss out on the best benefits of the Modern European project, or as Mojs puts it:

For the Union to be an effective and legitimate normative power it must exercise consistency between its internal and external policies. If the Union wants to speak authoritatively on LGBT-related human rights issues, it must thus not only reach a certain 'value consensus of *acquis éthique*' ... but this *de jure* situation must also be reflected in the lived experiences of LGBT people in the EU itself.<sup>213</sup>

#### 4.1. The Development of a Queer European Sensibility

Gradually from small roots in the 1950s, such as the Homosexual Law Reform Movement<sup>214</sup>, the Minorities Research Group<sup>215</sup> (A lesbian organisation) in Britain, and Arcadie<sup>216</sup> in France, a powerful LGBT movement has emerged in Europe. Initially their struggles were concerned with the removal of criminal sanctions from same-sex sexual behaviour - and to a large extent throughout the West, though often achieved despite great reluctance from state legislators, they have accomplished the repeal or modification of sodomy, buggery and other homosexually identified criminal laws.<sup>217</sup> One can point to an increasing and general public consensus that what individuals did in the privacy of their own homes was either their own business or, at the very least, not the appropriate subject of criminal sanction.

In 1994, referring to the change in non-discrimination laws for lesbians and gay men in Europe, Kees Waaldijk claimed that:

There seems to be a general trend of progress; where there is legal change it is change for the better. Countries are not all moving at the same time and certainly not at the same speed, but they are moving in the same direction — forward.<sup>218</sup>

Waaldijk's later work has shown that there has been significant further change since 1994,<sup>219</sup> but there is no doubt that the map of Europe is still massively divided on many aspects of rights for LGBT people.<sup>220</sup>

---

<sup>212</sup> (Nash)

<sup>213</sup> (Mojs) p83

<sup>214</sup> The Homosexual Law Reform Society became the Campaign for Homosexual Equality, after the implementation of the decriminalisation of the age of consent for gay men in the UK, in the Sexual Offences Act 1967.

<sup>215</sup> (Unknown, Minorities Research Group)

<sup>216</sup> (Jackson)

<sup>217</sup> (Waaldijk, Standard Sequences in the Legal Recognition of Homosexuality — Europe's Past, Present and Future)

<sup>218</sup> (Waaldijk, Standard Sequences in the Legal Recognition of Homosexuality — Europe's Past, Present and Future)

<sup>219</sup> (Waaldijk, Fassin and Digoix)

<sup>220</sup> (ILGA-Europe)

The largest stumbling block to a truly Queer Europe has been the lack at both institutional and structural levels, at a national level, primarily because the pseudo-Christian interests of some states, in particular the evangelical movement's increasing involvement in national politics, deter states from grasping the issue and making real change. It is the states and not Europe, which are the real problem when it comes to LGBT rights.

Aside from lobbying for legal reform, from the mid-1980s, the more active LGB organisations supported cases going to the European Courts most notably the UK LGB pressure Group, Stonewall which supported 'Age of Consent', 'Employment',<sup>221</sup> and 'Privacy when Gay in the Military' cases.<sup>222</sup> Similarly, the 1990s saw the growth of a new 'trans' movement seeking rights for transgender people including non-discrimination and equality rights, and access to medical gender reassignment for those who want it, and in particular a large focus on the right to personal safety.

Press For Change (PFC)<sup>223</sup> in the UK is perhaps the most successful of the national transgender groups. The success of its campaigns, using political lobbying, social education and legal case work won:

- workplace protection throughout the Europe Union in 1995,<sup>224</sup>
- recognition of LGBT families as de facto families within Europe,<sup>225</sup>
- national health care rights in 1999,<sup>226</sup>
- the right to legal recognition of the preferred gender role throughout the 47 signatories to the European Convention in 2003,<sup>227</sup>

PFC also pushed through cases in both the ECJ<sup>228</sup> and the ECtHR,<sup>229</sup> successfully arguing that pension benefits were workplace benefits, and accordingly should be given at age 60 to trans women. . and provided a model of how to create legal and social change which has been adopted by many other national and international transgender Groups since. In particular, PFC broke free of the medico-legal-heteronormative control of trans people, through their work on ensuring that legal recognition legislation<sup>230</sup> was provided without pre-existing medical or surgical requirements, including sterilisation.<sup>231</sup>

The wider transgender Community in Europe followed with cases building upon this work , including calims that:

- requirements before gender recognition which were impossible due to a legislative gap contravened Art. 8 (rights to private and family life),<sup>232</sup>

<sup>221</sup> Grant v South-West Trains [1998] ECJ ECR I-621

<sup>222</sup> Age of Consent: see Sutherland v. UK [1998] ECHR EHRLR 117, Employment: and Employment in the Military for Gay men and lesbian women: see Smith and Grady v. UK [1999] ECHR 29 EHRR 493, and Lustig-Prean and Beckett v United Kingdom [2000] ECHR 29 ECHR 548.

<sup>223</sup> <http://www.pfc.org.uk>

<sup>224</sup> P v. S and Cornwall County Council, Case C-13/94, [1996] IRLR 347

<sup>225</sup> X, Y & Z v United Kingdom [997] ECtHR 24 EHRR 143

<sup>226</sup> A, D & G v. North West Lancashire Area Health Authority [1999] CA Lloyd's Rep Med 399

<sup>227</sup> Goodwin v. UK [2003] ECtHR 35 EHRR 447 and I v. UK [2003] ECHR (App. No. 25680/94)

<sup>228</sup> Richards v. Secretary of State for Work and Pensions [2006] ECJ (appl.no.C423/04) All ER (EC) 895

<sup>229</sup> Grant v. United Kingdom [2006] ECtHR 548

<sup>230</sup> The Gender Recognition Act 2004

<sup>231</sup> (Whittle, Burns and Dean)

<sup>232</sup> L. v. Lithuania [2007] ECtHR (app.no.27527/03)



- insisting upon a rigid two year 'Real Life Experience' as recommended by the World Professional Association for Transgender Health International Standards of Care<sup>233</sup> before reimbursement of medical costs to a 67 year old trans person amounted to a contravention of Art. 8 and Art. 6 (right to a fair trial and a public hearing),<sup>234</sup>

The wider European LGBT rights movement has not satisfied itself with simply achieving case law success and consequent legal change, but has gone further to seek out a wide range of other rights and benefits. The LGB movement has gone on to successfully win major victories in the European Courts. These include claims that:

- physical abuse, humiliation, and causing severe mental distress while in police custody were held to contravene Art.3 (right to be free from torture),<sup>235</sup>
- the authorities repeatedly banned a gay group from meeting in Pirin contravened Art. 11 (right to freedom of Assembly),<sup>236</sup> the refusal to a 'gay rights' parade violated contravened Arts.11, 13 (right to an effective remedy) in conjunction with art.14 (right to non-discrimination),<sup>237</sup>
- using the sexual orientation to determine which parent should have custody of a child is a breach of Art 8. In conjunction with Art.14<sup>238</sup>
- exclusion of individuals from the application process for adoption of children simply because of their sexual orientation contravenes Arts.8 and 14,<sup>239</sup>

The transgender movement in Europe has gone on to seek the extension of legal equality in a range of social spheres including demands for inclusion in anti-discrimination legislation, spousal and family rights, adoption, an equal right of access to healthcare, and other forms of social entitlement that would be afforded to heterosexual, gender normative people in Europe.<sup>240</sup> In many ways, the transgender movement has engaged with Europe in a way which encourages the European Institutions to engage as Manner's normative and ethical Europe.

The national organisations have co-operated extensively, taking part in the European Councils which have led to the formation of Transgender Europe,<sup>241</sup> and by co-operating with ILGA-Europe, they have maintained a unique voice yet at the same time, gained the power of a much larger movement. The community has extensively addressed gender stereotyping personally and organisationally, and within the Clinical services. Within those we are now seeing some movement, especially with the publication of the WPATH International Standards of Care v7.<sup>242</sup> More Pressure has come from the European Parliament who in 2011 called for the World Health Organisation to remove gender identity disorders from the International Diagnostic Manual ICD

<sup>233</sup> (Coleman, Bockting and Whittle)

<sup>234</sup> Schlumpf v. Switzerland, [2009] ECtHR (app. no. 29002/06)

<sup>235</sup> Ribitsch v. Austria [1995] ECtHR (app.no. 18896/91) ECtHR 55

<sup>236</sup> United Macedonian Organisation Ilinden and Ivanov v. Bulgaria [2005] ECtHR (app.no. 46336/99)

<sup>237</sup> Alekseyev v. Russia [2010] ECtHR (App.no 4916/07, 25924/08 and 14599/09)

<sup>238</sup> Mouta v. Portugal, [1999] ECtHR 1999-IX Eur. Ct. H.R. 309

<sup>239</sup> E.B. v. France [2008] ECHR (application no. 43546/02)

<sup>240</sup> (S. Whittle, Respect and Equality: Transsexual and Transgender Rights)

<sup>241</sup> <http://www.tgeu.org>

<sup>242</sup> (Coleman, Bockting and Whittle)

11.<sup>243</sup> The French Government has also effectively de(psycho)pathologised gender identities by removing the diagnosis from the French version of the ICD 10.<sup>244</sup>

The transgender activist movement has very effectively engaged with the European Institutions, leading to significant reports and publications to come out of the Fundamental Rights Agency of the EU, the European Commission, and the office of the Council of Europe's Commissioner for Human Rights which has funded new research into Health care, and ensured full inclusion in new LGBT social and legal research. The commissioner himself has written an issue paper on the problems faced by trans people in the Convention countries.<sup>245</sup> Trans activists also worked with LGB activists to obtain signatures from 44 European states for the 2008 UN declaration on 'Human Rights, Sexual Orientation and Gender Identity'.<sup>246</sup>

Although the European transgender movement is technically lagging behind the LGB rights movement, it has caught up rapidly, enabling these institutions' to recognise what Hammarberg identifies as 'the transgender rights deficit'.<sup>247</sup>

## 4.2. The Dark Side of a Queer Europe

We are also disturbed that violence, harassment, discrimination, exclusion, stigmatisation and prejudice are directed against persons in all countries in the world because of sexual orientation or gender identity, and that these practices undermine the integrity and dignity of those subjected to these abuses<sup>248</sup>

From the very first stirrings of gay rights activism, the moves to gain equality have been resisted. Resistance has often been at the structural and institutional level, but most importantly it is felt by the individual.<sup>249</sup>

Homophobia is a misnomer, and might be better referred to as 'Queer bashing'; the physical violence that is used against people solely because they are gay, lesbian, or trans is primarily based upon perceptions of a person's apparent non-normative gender identity or expression. Sexual orientation is implied, and may well be unknown.<sup>250</sup> Particularly in 'stranger' violence, a person gets beaten up because of who the attacker thinks they sleep with. That decision will be based upon a person's gender presentation; the way they move, or the sound of their voice, rather than their actual sexual practices. Homophobia and transphobia are still significant problems within the Europe Union.<sup>251</sup> In the wider 47 states that make up the larger Europe, it is so prevalent that it causes many LGBT people to fail to fulfil their potential. In recent research, one of the more shocking features has been the extensive reporting of the extent to which LGBT people make suicide

---

<sup>243</sup> (European Parliament)

<sup>244</sup> (Transsexualism will no longer be classified as a mental illness in France)

<sup>245</sup> (Hammarberg, Human Rights and Gender Identity)

<sup>246</sup> (United Nations Assembly)

<sup>247</sup> (Hammarberg, The Transgender Rights Deficit)

<sup>248</sup> (United Nations Assembly) Art.5

<sup>249</sup> (Turner and Whittle)

<sup>250</sup> (Turner and Whittle)

<sup>251</sup> (Whittle, Turner and Combs, Transgender EuroStudyLegal Survey and Focus on the Transgender Experience of Health Care)

attempts.<sup>252</sup> Because of the limits in reporting on an individual's death, it is currently impossible to count the true level of successful suicides.

Private citizens continue to perpetrate anti-LGBT violence and National institutions in many countries, including those in the West of Europe, have continued to look away whilst lesbians, gay men and trans people have faced harassment and have been brutalized by their relatives,<sup>253</sup> their co-workers,<sup>254</sup> their schoolmates<sup>255</sup> and the national press.<sup>256</sup>, <sup>257</sup> The stigma attached to being gay or trans has often prevented them reporting their victimisation, and public officials have typically remained indifferent to the problems, even after the Council of Europe's 'Recommendation of the Committee of Ministers on combating discrimination on the grounds of sexual orientation or gender identity was implemented in 2010.'<sup>258</sup>

Over the last 15 years in particular, there has been a growing awareness of the personal violence perpetrated against lesbian, gay, bisexual, and transgender (LGBT) individuals, not just within the queer community, but also amongst heterosexual allies. In 1999, in the UK, the bombing of the Admiral Duncan pub, a gay bar in London's Soho district, by the neo-Nazi, militant, David Copeland the 'London Nail Bomber' highlighted and raised this awareness. The bomb left three people dead; Andrea Dykes, who was four months pregnant with her first child and her friends Nick Moore and John Light. They had been celebrating Andrea's pregnancy along with her husband, Julian, who was also seriously injured in the attack. Seventy-nine other people were also injured, many of them seriously, and four of the survivors had to have limbs amputated.<sup>259</sup>

The death of Andrea Dykes and her husband, and the role of Copeland in two other attacks, both of them racist, significantly raised the awareness of homophobic violence amongst heterosexual as well as LGBT people. The key to changing attitudes, as research has shown in many fields, including race and disability, is that:

having contact with minorities is the factor with the most positive influence on people's attitudes. When rating out of 10 how comfortable (with 10 being completely comfortable) they would feel with an LGBT person attaining the highest elected office in the land, those with LGBT friends gave an average rating of 8.5, while those without gave an average rating of 5.5<sup>260</sup>

Seeing LGBT people in ordinary life is essential to lowering prevalence of homophobia. Notably, the lesbian, gay and trans movements have perhaps had their greatest impact at the level of everyday life and culture. Television, film, media, education and religious institutions all became sites of struggle and in many cases slowly, but surely have become the agents of normalisation. These have effectively supported the gains in getting heterosexual people to recognise the issues and problems faced by LGBT people, and more than

---

<sup>252</sup> (Whittle, Turner and Al-Alami, Engendered Penalties: Transgender and Transsexual People's Experiences of Inequality and Discrimination)

<sup>253</sup> (Browne)

<sup>254</sup> (Whittle, Turner and Al-Alami, Engendered Penalties: Transgender and Transsexual People's Experiences of Inequality and Discrimination)

<sup>255</sup> (Turner and Whittle)

<sup>256</sup> (Watson and Whittle)

<sup>257</sup> (Lees)

<sup>258</sup> (ILGA-Europe)

<sup>259</sup> (Hopkins)

<sup>260</sup> (Council of Europe)p27

anything within some nation states, such as the Netherlands, Italy, the UK and France have made LGBT life very much part of national public life.

As we move forward in the 21<sup>st</sup> century, Europe is beginning to see the stirrings of a Citizen's movement on the left in loose activist groups such as Occupy,<sup>261</sup> Environmental and Animal Welfare campaigners. This movement is inclusive of a wide range of critical issues, including informal, but international queer movements promoting one off issues, for example The International Day against Homophobia,<sup>262</sup> the 'Stop Transgender Psychopathologisation 2012' campaign,<sup>263</sup> the Transgender Day of Remembrance,<sup>264</sup> and Equal Love, the Same Sex marriage campaign.<sup>265</sup>

This has translated to many local level actions within Europe such as the one off campaign in France which effectively removed transgender people from the psychiatric diagnostic framework,<sup>266</sup> the recent call for the sacking of a British Journalist after the transsexual teacher Lucy Meadows, committed suicide after being 'outed',<sup>267</sup> the campaign to have required sterilisation removed from new Swedish legislation for Gender Recognition,<sup>268</sup> and the campaign to have anti-Gay advertisements pulled from London buses.<sup>269</sup>

At the supranational level there are now very influential organisations such as Transgender Europe and ILGA Europe. Originally voluntary organisations, their professional executive teams work closely together, yet they maintain contact with the activist base they rely on; for

#### 4.3. The institution of a Queer Europe

When we discuss Europe, we are torn between what it was and what it is, what it is and what it should be. Equality of life opportunities and lifestyle as well as equality before the law is a moderately recent jurisprudential concept. The initial demands to change the law in relation to any group of people who were disadvantaged by prejudice and discrimination were framed around the notion of preventing that discrimination. Just as the laws abolishing slavery never set out to make former slaves equal to those who had been there Masters, until the early part of the 21<sup>st</sup> century, the process of gaining access to civil and political rights was always problematic. Regulations intended to afford equality were doomed to failure because they were essentially based on principles of behavioural control, that is preventing discrimination, and not in liberationist politics; the creation of some sort of equality.

Peaceful campaigning against discrimination has formed the backdrop to all 'characteristic' based protection in law in Europe. Inherited from the American civil rights movement, the purposive nature of campaigning was to demand legislation that would put an end to the negative treatment of LGBT people.

The pathway taken to create change in Europe has roots both in left wing activism and identity politics. However, reflecting on the actual mechanisms of the change towards the road to equality, it seems it has

---

<sup>261</sup> (Gray)

<sup>262</sup> See <http://www.dayagainsthomophobia.org>

<sup>263</sup> See <http://www.stp2012.info/old/en>

<sup>264</sup> See <http://www.transgenderdor.org/>

<sup>265</sup> See <http://equallove.org.uk/>

<sup>266</sup> (Faure)

<sup>267</sup> (Lees)

<sup>268</sup> (Ederyd)

<sup>269</sup> (Booth, Mulholland and Strudiwck)

largely been a consequence of judicial decision driving the agenda, yet, as I have argued elsewhere, it would be incorrect to claim that the history of recognising the rights of lesbian, gay, bisexual and transgender people both before the law and in society has come about as a consequence of political or jurisprudential ideology.<sup>270</sup> Initially legislators and Judges had to be pushed and pulled towards change.

The ongoing political battles for transgender and/or same-sex marriage in states like the Austria, Germany, the UK, Ireland, struggled for a long time against European dualisms, most notably between truth and a pretence of religiosity that hampered progress, this had brought the limits of states with pseudo-Christian governments sharply into focus. As Martin Mojs said:

the (European) Union's ability to project its sexual ethics into the international realm is severely hamstrung by a series of inconsistencies. Internally, even though European level provisions should have created a situation of de jure equivalence with regards to the principles of equal treatment and non-discrimination, reports on the pervasiveness of institutionalised and societal homo- and transphobia showed how there is no de facto level-playing field.<sup>271</sup>

The lack of a level playing field has meant the protests movements we now see could have not come without activism and social politics raising the consciousness of a few brave and determined people who, in the early days were prepared to put themselves on the line and challenge what they saw as unjust laws through the apparatus of the European Courts, so enabling the judiciary as well as other European institutions to do the ethically correct thing.

Once they started, though they have rapidly moved forward to an understanding of equality, rights and even liberation for LGBT people. Consequently, now, the judicial work in Europe is extremely influential. For example, it provided safe ground for discussion in the the development of the International Yogyakarta Principles, which lay out the Human Rights of LGBT people and which have now become a key reference throughout the world.<sup>272</sup> The individuals, who challenged and continue to challenge their nation states through the mechanisms of the European Courts, have meant that key wins have allowed activism in Europe to flourish. Before those many individual cases, the only safe place in Europe was still in the Closet.

## 5. A Normative and Ethical Queer Europe

### 5.1. The Treaty of Lisbon

Prior to the Treaty of Lisbon coming into force on the 1st December 2009, citizens of the EU understood their 'European' rights within the context of the 'common market'. Market rights fell under the control of the European Parliament and Commission in Brussels and the European Court of Justice and LGBT rights could only exist if they could be moulded to fit into the context of market based economic rights. A typical example would be transgender rights to non-discrimination in employment. As was seen in the case of *P v S and Cornwall County Council*<sup>273</sup> at the European Court of Justice, it required the codified wording of the Directive or Regulation to be able to be interpreted by the Court. In that case the relevant directive referred to gender

---

<sup>270</sup> (S. Whittle)

<sup>271</sup> (Mojs) p83

<sup>272</sup> (Anon., The Yogyakarta Principles)

<sup>273</sup> *P v. S and Cornwall County Council*, Case C-13/94, [1996] IRLR 347

and not sex so the court felt able to say that it included protection from discrimination due to a change of gender, as well as a difference between genders. However, in the same sex partner case of *Grant v. South West trains*,<sup>274</sup> there was no flexibility in the text and so the court felt unable to help.

Similarly, prior to the Treaty of Lisbon, Civic and social rights – what we call human rights – were seen as the remit of the European Court of Human Rights in Strasbourg. The Treaty of Lisbon (The Treaty) confirmed the EU's accession to the European Convention on Human Rights.<sup>275</sup> At the same time, the Treaty also brought into force the European Charter of Fundamental Rights of the European Union (the Charter).<sup>276</sup> The charter encompasses the rights of citizens of the EU, it did not create new rights as such, but it gathered up into one source, what were already existing rights albeit scattered over a range of international sources. And the Treaty requires national courts as well as Court of Justice to consider the Charter. The Charter is very similar to the Convention but has less derogations and therefore is potentially more useful. Effectively the Lisbon Treaty has embedded the Charter in the Convention of Human Rights, and vice-versa. The 2 jurisdictions, the sets of Institutions, and the Courts have become so closely related, one could argue there is no longer any need for two separate Europe's. Jackie Jones (Bristol Law School) has said:

The EU is not just an economic union it is equally a social union, based on a social contract between it and its people<sup>277</sup>

Referring to key elements of human dignity; integrity of the person, equality, security, prevention of torture, privacy, development of personality, fair employment, decent housing, all of which are contained within the Charter, both in the section on dignity and solidarity,<sup>278</sup> Jones believes that combined with the convention and the jurisprudence of the ECtHR, in particular judgements on personal privacy and the right to personal autonomy, there is no doubt that the European Court of Justice could use its jurisprudence to force recalcitrant nation states, such as those in the former Soviet bloc countries to respect the rights of their LGBT citizens in a substantive way, mirroring the convention rights into the social contract within the Union..

Many Eastern bloc countries have engaged with the European Union wholeheartedly, for example Hungary and Serbia. But some have done their best to protect the rights of their national courts to sidestep the 'dignity' obligation for sexual orientation. Poland, for example, which has never itself criminalised sexual orientation, on this occasion insisted on the inclusion of Declaration 61, in the Treaty, in which it is stated that:

The Charter does not affect in any way the right of Member States to legislate in the sphere of public morality, family law, as well as the protection of human dignity and respect for human physical and moral integrity.<sup>279</sup>

In Declaration 53 of the Treaty, the Czech Republic inserted a declaration referring to the core principle of subsidiarity in the EU<sup>280</sup>, going on the:

---

<sup>274</sup> *Grant v South-West Trains* [1998] ECJ ECR I-621

<sup>275</sup> (European Commission)

<sup>276</sup> (Commission)

<sup>277</sup> (Jones) p 300

<sup>278</sup> (Jones) p 300

<sup>279</sup> (European Commission) p 271

---

Emphasise() that the Charter does not extend the field of application of Union law and .... does not diminish the field of application of national law and does not restrain any current powers of the national authorities ...<sup>281</sup>

There are many of these claims to exception, but the reality is that the tide is turning. Europe is becoming increasingly queer, and the pink is spreading – partly through the economic power of the pink pound, but also due to increasing television and film representations that have made LGBT people no longer just characters to be mocked and pilloried in the Big Brother House, but also artists, presenters, news readers, writers, film makers, actors and the rest - who are choosing to be 'out – enjoying the safety of numbers now afforded by Europe's mass activism. Ultimately though, they could not do that without the endless stream of reports, recommendations, and other reading matter (much of what has been cited in this paper) pouring out of what are now pro-LGBT rights civil servants within the European Institutions, and pro-LGBT judges within the courts. It is becoming OK to be LGB or T in much of Europe, and the movement will continue to spread simply because it will become ordinary and normal for people to have LGB or T people as their neighbours, in their families, as work colleagues, as lovers.

Sexual orientation and Gender Identity Rights really are a shining example of the power of Ian Manner's Normative and Ethical Europe.

---

THE END

---

<sup>280</sup> Declaration 18 of the Treaty confirms the principle of subsidiarity and division of competences between the European Union and its Member States, meaning that wherever possible decisions within the EU are left at the lowest possible administrative or judicial level, for example national courts and tribunals

<sup>281</sup> (European Commission) Declaration 53, p 267-268



6.

## 7. Bibliography

Aldrich, Robert and Benjamin Schwarz. *Gleich und anders: Eine globale Geschichte der Homosexualität*. Hamburg: Murmann Verlag, 2007.

Angus, Samuel. "The International Standard Bible Encyclopedia (1915): The Vulgate ." February 2001. *Bible Research*. 09 04 2013. <<http://www.bible-researcher.com/vulgate1.html>>.

Anon. *Histoire de madame la comtesse de Barres*. Antwerp, 1735.

Anon. "Letter Verbatim: Evening Posts June 9." *Caledonian Mercury* 15 June 1730: 8466-[4].  
<<http://search.proquest.com/docview/5280087/fulltext/1?accountid=12507>>.

—. "The Yogyakarta Principles." March 2007. *RFSL*. 06 05 2011.  
<[http://www.rfsl.se/public/yogyakarta\\_principles.pdf](http://www.rfsl.se/public/yogyakarta_principles.pdf)>.

Bad News About Christianity. *Homosexuality and Christianity*. 2010. 12 12 2012.  
<[http://www.badnewsaboutchristianity.com/gff\\_homosexuality.htm](http://www.badnewsaboutchristianity.com/gff_homosexuality.htm)>.

Bellamy, Liz. "Daniel Defoe: Conjugal Lewdness." 22 March 2005. *Literary Encyclopedia*. 03 January 2013.  
<<http://www.litencyc.com/php/sworks.php?rec=true&UID=5916>>.

Benadusi, Lorenzo. *The Enemy of the New Man: Homosexuality in Fascist Italy*. Madison: The University of Wisconsin Press, 2012.

Bolognini, Stefano. *Capital punishment for sodomy in Italy*. n.d. 12 02 2013.  
<[http://www.wikipink.org/index.php?title=Condanne\\_capitali\\_per\\_sodomia\\_in\\_Italia](http://www.wikipink.org/index.php?title=Condanne_capitali_per_sodomia_in_Italia)>.

Booth, Robert, Helene Mulholland and Patrick Strudiwck. "Anti-gay adverts pulled from bus campaign by Boris Johnson." 12 April 2012. *The Guardian World*. Guardian News and Media Limited. 15 11 2012.  
<<http://www.guardian.co.uk/world/2012/apr/12/anti-gay-adverts-boris-johnson>>.

Borgström, Eva, ed. *Makalösa kvinnor: könsöverskridare i myt och verklighe*. Stockholm: Alfabeta/Anamma, 2002.

Boswell, John. *Christianity, Social Tolerance, and Homosexuality*. Chicago: University of Chicago Press, 1980.

Bray, Alan. *Homosexuality In Renaissance England*. London: Gay Men's Press, 1982.

Brodell, Ria. *Ria Brodell Current Work: Butch Heroes*. 2013.  
<[http://www.riabrodell.com/\\_/Current\\_Work/Entries/2013/1/2\\_Lisbetha\\_Olsdotter\\_aka\\_Mats\\_Ersson.html](http://www.riabrodell.com/_/Current_Work/Entries/2013/1/2_Lisbetha_Olsdotter_aka_Mats_Ersson.html)>.

Browne, Kath. *Domestic Violence and Abuse: Count Me in Too*. Brighton: University of Brighton, 2007.

Bullough, Vern. "Transvestites In The Middle Ages." *American Jnl of Sociology* 79.6 (1974): 1381-1394.

Cameron, MP, PM., Rt Hon. David. "EU Speech at Bloomberg." 23 January 2013. *Number10 Downing Street: The Officail Site of the Prime Minister's Office*. 30 01 2013. <<http://www.number10.gov.uk/news/eu-speech-at-bloomberg/>>.

- Churchill, Winston. "Something to Astonish You." 19 September 1946. *The Churchill Society*. 10 01 2013. <<http://www.churchill-society-london.org.uk/astonish.html>>.
- Coleman, Eli, et al. "Standards of Care for the Health of Transsexual, Transgender, and Gender-Nonconforming People, version 7." *International Journal of Transgenderism* 13 (2011): 165–232.
- Commission, European. "European Charter of Fundamental Rights." *Official Journal of the European Communities* C 364 (2000): 1-22.
- Congress of Europe: The Hague. *Political Resolution of the Hague Congress*. London-Paris: International Committee of the Movements for European Unity, May 1948.
- Council of Europe. *Discrimination on grounds of sexual orientation and gender identity in Europe*. Strasbourg: Council of Europe Publishing, 20011.
- . "The European Convention on Human Rights." Rome: CoE, 1950.
- Couvreur, Philippe. "Upholding the Rule of Law at the International Level: The Role of the International Court of Justice." 31 December 2012. *UN Chronicle*. 09 03 2013. <<http://www.un.org/wcm/content/site/chronicle/home/archive/issues2012/deliveringjustice/upholdingtheruleoflawattheinternationallevel>>.
- Davenport-Hines, Richard. *Sex, Death and Punishment*. London: HarperCollins, 1990.
- Decker, Michel de. *Madame Le Chevalier d'Éon*. Paris: Perrin, 1987.
- Dekker, Rudolf M. and Lotte C. Van de Pol. *The Tradition of Female Transvestism in Early Modern Europe*. London: Macmillan, 1989.
- Downing, Lisa and Robert Gillett. *Queer in Europe*. Ed. Lisa Downiing and Robert Gillett. Farnham: Ashgate, 2011.
- Duggan, David L. *Constantine's Bible: Politics and the Making of the New Testament*. Minneapolis: Fortress Press, 2006.
- Ederyd, Caisa. "The Swedish Government Has Stopped Sterilising Transgender People." February 2013. *Vice*. 11 03 2013. <[http://www.vice.com/en\\_uk/read/forced-sterilisation-transgender-community-sweden](http://www.vice.com/en_uk/read/forced-sterilisation-transgender-community-sweden)>.
- Ellis, Havelock. *Studies In The Psychology Of Sex*. Vol. Vol 7. Philadelphia: F.A.Davis and Co., 1928.
- EU Commission. *2011 Report on the application of the EU charter of Fundamental Rights*. Brussels: COM, 2012.
- European Commission. *2011 Report on the application of the EU charter of Fundamental Rights*. Brussels: European Commission, 2012.
- . "The Treaty of Lisbon." *Official Journal of the European Union* C 306 (2012): 1-271.
- European Parliament. "B7-0523/2011 MOTION FOR A RESOLUTION." 28 September 2011. *European Parliament's Intergroup on LGBT Rights*. 03 10 2011. <<http://www.lgbt-ep.eu/wp->

content/uploads/2011/09/RES-20110928-Human-rights-sexual-orientation-and-gender-identity-at-the-United-Nations-As-adopted-Provisional.pdf>.

Faure, Gaëlle. "In France, Transsexuals Celebrate a Small Victory." 01 March 2010. *Time World*. 06 04 2010. <<http://www.time.com/time/world/article/0,8599,1968767,00.html>>.

Ginsborg, Paul. *A history of contemporary Italy*. New York. New York: Palgrave Macmillan, 2003.

Goodich, Micheal. *The Unmentionable Vice*. New York: Dorset Press, 1979.

Gray, John. "The Occupy movements are the realists, not Europe's ruling elites." 15 November 2011. *The Guardian*. 23 02 2013. <<http://www.guardian.co.uk/commentisfree/2011/nov/15/occupy-realists-europe-ruling-elites>>.

Hammarberg, Thomas. *Human Rights and Gender Identity*. Issue Paper. Strasbourg: Cimmissioner for Human Rights, 2009.

—. "The Transgender Rights Deficit." 05 September 2009. *The Guardian*. Guardian News and Media Limited. 06 September 2009. <<http://www.guardian.co.uk/commentisfree/2009/sep/05/transgender-human-rights-europe>>.

Harding, Rosie. "Recognizing (and resisting) regulation: Attitudes to the introduction of civil partnership." *Sexualities* 11.6 (2008): 740-760.

—. "The Promise of Rights and The Reality of Law: Implications of The Decision in *Wilkinson v Kitzinger*." *Lesbian and Gay Psychology Review* 8.1 (2007): 15-20.

Harding, Rosie. "Wilkinson v Kitzinger Judgment." *Feminist Judgments: From Theory to Practice*. Ed. Rosemary Hunter, Clare McGlynn and Erika Rackley. Oxford: Hart, 2010.

Hirschfeld, Magnus. *Sexual Anomalies*. London: Emerson, 1948.

Hopkins, Neil. "Bomber Gets Six Life Terms." *The Guardian* 01 July 2001. 30 11 2012. <<http://www.guardian.co.uk/uk/2000/jul/01/uksecurity.nickhopkins?INTCMP=SRCH>>.

ILGA-Europe. "Rainbow Europe Map and Index." May 2012. *Ilga-Europe*. 05 12 2012. <[http://www.ilga-europe.org/home/publications/reports\\_and\\_other\\_materials/rainbow\\_europe\\_map\\_and\\_index\\_may\\_2012](http://www.ilga-europe.org/home/publications/reports_and_other_materials/rainbow_europe_map_and_index_may_2012)>.

—. *The Council of Europe Recommendation to Member states on measures to combat discrimination on grounds of sexual orientation or gender identity (CM/Rec(2010)5): A survey of progress towards implementation in 16 member states at*. Brussels: ILGA Europe, 2013.

International Network for Trans Depathologization. *Manifesto*. 2012. 03 11 2012. <<http://www.stp2012.info/old/en/manifesto>>.

Iovane, Massimo. "The Universality of Human Rights and the International Protection of Cultural Diversity: Some Theoretical and Practical Considerations." *Int'l J. on Minority & Group Rts.* 14 (2007): 231-261.

Jackson, Julian. *Living in Arcadia Homosexuality, Politics, and Morality in France from the Liberation to AIDS*. Chicago: University of Chicago Press, 2009.

- Jenkins, Philip. *The New Anti-Catholicism: The Last Acceptable Prejudice*. New York: Oxford University Press, 2003.
- Jones, Jackie. "Human Dignity in the EU Charter of Fundamental Rights and its Interpretation Before the European Court of Justice." *Liverpool Law Review* 33 (2012): 281–300.
- Kolyako, Nina. "Czech Republic is in no rush to implement euro." 20 May 2010. *The Baltic Course*. 02 12 2012. <[http://www.baltic-course.com/eng/baltic\\_states/?doc=27159](http://www.baltic-course.com/eng/baltic_states/?doc=27159)>.
- Lees, Paris. "Lucy Meadows: why her death will not be in vain." *The Guardian* 26 March 2013. 26 03 2013. <<http://www.guardian.co.uk/commentisfree/2013/mar/26/lucy-meadows-death-not-in-vain>>.
- Majas, Lasse. *Lasse-Majas besynnerliga öden*. Lund: Bakhåll, 2006.
- Manners, Ian. "Normative Power in Europe; A Contradiction in Terms?" *Journal of Common Market Studies* 40.2 (2002): 235-258.
- . "The Normative Ethics of the European Union." *International Affairs* 84.1 (2008): 45-60.
- Mojs, Martin. "Conflicted Normative Power Europe: The European Union and Sexual Minority Rights." *Journal of Contemporary European Research* 9.1 (2013): 78-93.
- Moor, Louise and AW Brian Simpson. "Ghosts of Colonialism in the European Convention on Human Rights." *British Year Book of International Law* (2005): 121-193.
- Musio, Sarah. "La vicenda del Codice Rocco nell'Italia repubblicana." n.d. *L'altro diritto: La legislazione penale e la sua applicazione*. Centro di documentazione su carcere, devianza e marginalità.
- Nash, Kae. "Human Rights Culture: Solidarity, Diversity and the Right to be Different." *Citizenship Studies* 9.4 (2005): 335-348.
- Newspaper Reports, The Dutch Purge of Homosexuals, 1730*. Ed. Riktor Norton. 17 November 2011. 22 01 2013. <<http://rictornorton.co.uk/eighteen/1730news.htm>>.
- Pałucki, Łukasz. "A Postcard from Gay Poland." 17 July 2010. *UK Gay News: Poland*. 31 11 2012. <<http://www.ukgaynews.org.uk/Archive/10/Jul/1607.htm>>.
- Porter, Jack N. *Sexual Politics in Nazi Germany: The Persecution of the Homosexuals during the Holocaust*. Newton, MA: The Spencer Press, 1998.
- Prono, Luca. *Italy - GLBTQ; An Encyclopedia of Gay, Lesbian, Bisexual, Transgender and Queer Culture*. 2011. 28 01 2013. <<http://www.glbtq.com/social-sciences/italy,5.html>>.
- Rosario, Vernon A. *The Erotic Imagination: French Histories of Perversity*. Oxford: Oxford University Press, 1997.
- Saslow, James S. "Homosexuality in the renaissance: behavior, identity and artistic expression." *Hidden From History, London: Penguin*. Ed. Martin B. Duberman, Martha Vicinus and George Chauncey Jr. London: Penguin, 1989. 90-105.

- Saslow, James S. "Homosexuality in the renaissance: behavior, identity and artistic expression." Duberman, Martin B., Martha Vicinus and George Chauncey Jr. *Hidden From History*, London: Penguin. London: Penguin, 1989. 90-105.
- Sharpe, Andrew N. "'Institutionalising Heterosexuality: The Legal Exclusion of 'Impossible' (Trans)sexualities'." *Legal Queeries - Lesbian, Gay And Transgender Legal Studies*. Ed. Les Moran, Sarah Beresford and Daniel Monk. London: Casell, 1998.
- . *Transgender Jurisprudence, London and New York: Cavendish Publishing*. London and New York: Cavendish Publishing, 2002.
- Sibalis, Michael David. "The Regulation of Male Homosexuality in Revolutionary and Napoleonic France, 1789-1815." *Homosexuality in Modern France*. Ed. Jeffrey Merrick and Bryant T. Ragan, Jr. USA: Oxford University Press, 1996. 80-101.
- Sweeney, James A. "Margins of Appreciation: Cultural Relativity and the European Court of Human Rights in the Post-Cold War Era." *International and Comparative Law Quarterly* 54.02 (2005): 459-474.
- The Hague Congress. "Thw Hague Congress: Proceedings." 7-11 May 1948. *The Council of Europe: Documents and Archives*. 20 11 2012.  
<[http://www.coe.int/t/dgal/dit/ilcd/archives/selection/thehague/default\\_en.asp](http://www.coe.int/t/dgal/dit/ilcd/archives/selection/thehague/default_en.asp)>.
- Trading Economics. *Trading Economics: Portugal Unemployment Rate*. 2013. 15 Feb 2013.  
<<http://www.tradingeconomics.com/portugal/unemployment-rate>>.
- "Transsexualism will no longer be classified as a mental illness in France." 16 May 2009. *Le provence*. Ed. Chris Hinkle. 12 04 2012. <<http://www.laprovence.com/articles/2009/05/16/817434-France-La-transsexualite-ne-sera-plus-classee-maladie-mentale-en-France.php>>.
- Trumbach, Randolph. "The Birth of the Queen: Sodomy and the Emergence of Gender Equality in Modern Culture." *Hidden from History: Reclaiming the Gay and Lesbian Past*. Ed. Martin B. Duberman, Martha Vicinus and George Chauncey Jr. London: Penguin, 1989. 129-140.
- Turner, Lewis and Stephen Whittle. *Transphobic Hate Crime in the European Union*. London: Press For Change, 2009.
- United Nations Assembly. "Statement on Human Rights, Sexual Orientation and Gender Identity." 18 December 2008. *UNHCR Refworld*. 07 03 2013.  
<<http://www.unhcr.org/refworld/docid/49997ae312.html>>.
- Unknown. *Il Massacro dei Sodomiti . La rapida punizione descritta come monito ai peccatori senzadio e dannabili*. Amsterdam, 1731.  
<[http://upload.wikimedia.org/wikipedia/commons/6/66/Timely\\_punishment.jpg](http://upload.wikimedia.org/wikipedia/commons/6/66/Timely_punishment.jpg)>.
- . "Trial of Joan of Arc: Being the verbatim report of the proceedings from the Orleans Manuscript." 1956. *Jehanne: Portraits of a Saint*. Ed. W. S.(trans) Scott. Southern Methodist University. 19 05 2009.  
<<http://smu.edu/ijas/1431trial.html>>.
- Van Hove, Alphonse. "The Catholic Encyclopedia. Vol. 6., 'Johannes Gratian'." 1909. *New Advent*. Robert Appleton Company. 21 03 2013. <<http://www.newadvent.org/cathen/06730a.htm>>.

- Waalldijk, Kees. "Standard Sequences in the Legal Recognition of Homosexuality —Europe's Past, Present and Future." *Australasian Gay and Lesbian Law Journal* (1994): 50-68.
- Waalldijk, Kees, et al. *Droit conjugal et unions du même sexe : Mariage, partenariat et concubinage dans neuf pays européens*. Paris: Presses Universitaires de France, 2008.
- Watson, Katherine and Stephen Whittle. "Slicing Through Healthy Bodies: The media of body modification." *Representing Health: Discourses of health and illness in the media*. Ed. Martin King and Katherine Watson. London: Palgrave, 2004. 104-136.
- Weeks, Jeffrey. *Sex, Politics and Society: The Regulation of Sexuality Since 1800*. London: Longman Group Ltd., 1989.
- Whittle, Steohen. "Respectively a Man and a Woman": The Failures of the Gender Recognition Act 2005 and the Civil Partnership Act 2005, *Lesbian and Gay Psychology Review*, Vol.8, no.1, Spring 2007 issn: 1467-2472." *Lesbian and Gay Psychology Review: Speicla Feature; After Wilkinson v Kitzinger. The Future for Same-Sex Marriage* 8.1 (2007).
- Whittle, Stephen. *Respect and Equality: Transsexual and Transgender Rights*. London: Cavendish Publishing, 2002.
- . *Respect and Equality: Transsexual and Transgender Rights*. London: Routledge-Cavendish, 2002.
- Whittle, Stephen, et al. "Gender Registration: The Requirement of Sterility." Office, The Home. *Report of the Interdepartmental Working Group on Transsexual People*. London: the Home Office, 2000. 45-48.
- Whittle, Stephen, Lewis Turner and Maryam Al-Alami. *Engendered Penalties: Transgender and Transsexual People's Experiences of Inequality and Discrimination*. London: Cabinet Office, 2007.
- Whittle, Stephen, Lewis Turner and Ryan Combs. *Transgender EuroStudyLegal Survey and Focus on the Transgender Experience of Health Care*. Brussels: Ilga-Europe, 2008.
- Wikipedia. *Provideniya*. 2012. Wikimedia Foundation, Inc. 12 Dec 2012.  
<<http://en.wikipedia.org/wiki/Provideniya>>.
- Williams, Walter L. *The Spirit And The Flesh, Sexual Diversity In American Indian Culture*. Boston: Beacon Press, 1988.
- Worlsey, Lucy. "History of the Home." 11 April 2011. *BBC History: British History*. 16 11 2012.  
<[http://www.bbc.co.uk/history/british/middle\\_ages/history\\_of\\_home.shtml](http://www.bbc.co.uk/history/british/middle_ages/history_of_home.shtml)>.